



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA ACADÉMICO PROFESIONAL DE

DERECHO

“Implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad
Subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017”

TESIS PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE
ABOGADA

AUTORA:

Deissy Judit, Medina Torrejon

ASESOR

Dr. Oscar Melanio Dávila Rojas

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN

Derecho Civil

LIMA- PERÚ

Año 2017

Página de Jurado

Mg. Chávez Rodríguez Elías
Presidente

Mg. Roque Gutiérrez Nilda Yolanda
Secretario

Dr. Oscar Melanio Dávila Rojas
Vocal

Dedicatoria.

A mi hijo que es el motor y motivo que me inspira a luchar por el día a día. A mi esposo quien ha sido mi mano derecha por muchos años, por estar ahí siempre alentándome a cumplir mis sueños, gracias por cada momento día a día.

Agradecimiento.

Ante todo a Dios por regalarme esta vida, a mi madre por la motivación constante y apoyo en todo momento a mi hijo que es fuente de inspiración en mi carrera.

Al Dr. Oscar Melanio Dávila Rojas, por su apoyo constante y motivación para culminar este proyecto y a todos aquellos que con sus palabras de aliento me ayudaron a terminar este paso de mi vida, gracias.

Declaración de autenticidad

Yo Deissy Judit Medina Torrejon con DNI 43689549, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, Facultad Ciencias políticas, Escuela de Derecho, declaro bajo juramento que toda la documentación que acompaño es veraz y auténtica.

Así mismo, declaro también bajo juramento que todos los datos e información que se presenta en la presente tesis son auténticos y veraces.

En tal sentido asumo la responsabilidad que corresponda ante cualquier falsedad, ocultamiento u omisión tanto de los documentos como de información aportada por lo cual me someto a lo dispuesto en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, 24 de noviembre del 2017

Deissy Judit Medina Torrejon.

DNI: 43689549

Presentación

Señores miembros del Jurado:

En cumplimiento del Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad Cesar Vallejo presento ante ustedes la Tesis titulada **“Implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017”** la misma que someto a vuestra consideración y espero que cumpla con los requisitos de aprobación para obtener el Título Profesional de Abogada. La cual tiene como finalidad analizar las implicancias que traen la falta de una regulación adecuada sobre la maternidad subrogada o más conocida como vientres de alquiler.

Así, efectuando con el reglamento de grados y títulos de la universidad Cesar Vallejo, la investigación se ha organizado de la siguiente manera: en la parte de la introducción se encuentra la aproximación temática, trabajos previos, teorías relacionadas y la formulación del problema; en donde se encontrará el problema de investigación, los objetivos y los supuestos jurídicos generales y específicos. En la segunda parte se nos centraremos en el marco metodológico donde se sustentará el trabajo de enfoque cualitativo, de tipo de estudio es básico que se basa en la observación de fenómenos para su posible solución. Finalmente se precisaran los resultados en el cual podremos desarrollar las conclusiones y sugerencias, todo ellos sustentado con material bibliográfico y las demostraciones contenidas en los anexos de este trabajo de investigación.

La autora

Índice	Pág.
Página de Jurado	ii
Dedicatoria.	iii
Agradecimiento.	iv
Declaración de autenticidad	v
Presentación	vi
Resumen	ix
Abstract	x
I. INTRODUCCIÓN	1
Realidad problemática.	1
Trabajos previos.	6
Teorías relacionadas al tema.	18
Tratamiento legal de la fertilización in vitro maternidad subrogada.	18
Tipos de maternidad subrogada.	21
Gameto.	23
Embrión.	24
Implantación.	25
Infertilidad.	25
Esterilidad.	26
Fecundidad.	27
Regulación bioética.	27
Derecho Genético.	28
Las Técnicas de reproducción asistida.	29
Clasificación de las Técnicas de Reproducción Asistida	30
Tipos de inseminación artificial; <i>Inseminación homóloga</i> .	30
La maternidad subrogada y el ordenamiento jurídico peruano.	34
La Declaración Universal de Derechos Humanos (DUDH).	36
Ley General de Salud.	37
Limitaciones del Art 7 de la Ley General de Salud.	37
Legislación comparada.	38
Necesidad de una norma que regule el uso de las Teras en el Perú.	46
Reproducción asistida en el País.	48
La adopción.	48
Dignidad de la madre y derechos del concebido.	48
Cuestiones éticas de la maternidad subrogada.	49
Problemas Legales que puedan generarse por la maternidad subrogada.	50

Tratamiento legal de los Vientres de alquiler.	50
Implicancias de la maternidad subrogada.	50
Contrato de vientre de alquiler.	52
Rasgos de un contrato.	54
Formulación del problema de investigación.	56
Justificación del estudio.	57
Objetivos.	59
II. MÉTODO.	62
2.1 Diseño de la investigación.	64
2.2 Caracterización de los sujetos.	65
2.3 Población y muestra.	67
2.4 Técnicas e instrumentos de recolección de datos.	69
2.5 Métodos de análisis de la información.	72
2.6 Categorización.	73
2.8 Aspectos éticos.	75
III. RESULTADOS.	76
IV. DISCUSIÓN.	88
V. CONCLUSIÓN.	102
VI. RECOMENDACIONES.	105
VII. REFERENCIAS.	108
ANEXOS	113
Anexo 1. Matriz de consistencia	114
Anexo 2. Instrumentos	116
Anexo 3. Ficha de validación especialistas.	122
Anexo 4. Reducción de validación.	131
Anexo 5. Ficha de análisis documental	141
Anexo 6. Evidencias de la investigación.	155
Anexo 7. Galería Fotográfica.	166

Índice de tablas

Tabla 1. Muestra	68
Tabla 2. Muestra	68
Tabla 3. Muestra	68
Tabla 4. Muestra	68
Tabla 5. Descripción	69
Tabla 6. Validación	70
Tabla 7. Categorización	74

Resumen

En esta investigación se analizó las implicancias de la falta de regulación de la maternidad subrogada en el Perú, Desde la opinión de los especialistas y la jurisprudencia nacional. El objetivo fue determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017. Para verificar este objetivo se formuló la pregunta ¿Cuáles son las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017? El estudio considero el supuesto de que la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017 conlleva a la negación de la identidad, filiación, la práctica de turismo reproductivo, agravios contra la mujer y el concebido. Además acarrea al incremento desordenado de servicios de madres subrogadas. El estudio se desarrolló con un enfoque de tipo cualitativo y un diseño de teoría fundamentada. Se trabajó con una muestra de 15 sujetos (Jueces, especialistas de la salud, especialista en Derecho Civil, Familiar y Penal). Las técnicas utilizadas fueron la entrevista y el análisis documental y los instrumentos la guía de entrevista y ficha de análisis de documentos. Se comprobó que existe un vacío en la legislación peruana con relación maternidad subrogada. Esto afecta a la madre gestante y convierte este tipo de acto en un negocio lucrativo; afectando a la vida del embrión que es un sujeto de derecho, además se produce un abuso y provecho de manera maliciosa por instituciones privadas. Este resultado permitió verificar parcialmente, el supuesto, porque lo entrevistado y los análisis de la fuente documental permitieron que se hablara de turismo reproductiva.

Palabras clave: maternidad subrogada – reproducción asistida – vientre de alquiler - gameto – embrión – gestación – fertilidad – esterilidad – ovo donación.

Abstract

In this research, the implications of the lack of regulation of surrogate motherhood in Peru were analyzed, from the opinion of specialists and national jurisprudence.

The objective was to determine the implications of the lack of legal support in surrogate motherhood in the Superior Court of Justice of Lima, 2017. To verify this objective, the question was asked: What are the implications of the lack of legal support in surrogate motherhood? in the Superior Court of Justice of Lima, 2017? The study considered the assumption that the lack of legal support in maternity surrogate in the Superior Court of Justice of Lima, 2017 leads to the denial of identity, affiliation, the practice of reproductive tourism, grievances against women and the conceived. It also leads to the disorderly increase in services of surrogate mothers. The study was developed with a qualitative approach and a grounded theory design. We worked with a sample of 15 subjects (judges, health specialists, specialist in civil, family and criminal law). The techniques used were the interview and the documentary analysis and the instruments the interview guide and document analysis sheet. It was found that there is a gap in Peruvian legislation with surrogate motherhood. This affects the pregnant mother and turns this type of act into a lucrative business; affecting the life of the embryo that is a subject of law, in addition there is an abuse and profit in a malicious way by private institutions. This result allowed to verify partially, the assumption, because the interviewed and the analysis of the documentary source allowed to talk about reproductive tourism.

Keywords: surrogate motherhood - assisted reproduction - rental belly - gamete - embryo - pregnancy - fertility - sterility - ovo donation.

I. INTRODUCCIÓN

Realidad problemática.

El presente trabajo investigará acerca de la Maternidad subrogada o vientre de alquiler en la Legislación peruana, debido a que no están establecidos completamente todas las implicancias para una regulación adecuada en este tema.

La maternidad subrogada es un problema producto de los avances en el las tecnologías para la fertilidad humana, y que en la actualidad estas técnicas de fertilización permiten que muchas parejas estériles puedan procrear. El Perú no puede estar ajeno a desarrollar y regular este tema ya que esto permitiría que se usen estas técnicas con fines ilícitos y de lucro. El primer antecedente lo encontramos en la ley 26842, Ley General De Salud en el Art. 7 (1997), el cual establece que es un derecho la procreación y asimismo esta puede ser realizada mediante técnicas de fertilización asistida. Así mismo se prohíbe la fecundación in vitro con fines distintos a la procreación, tales como la clonación. Sin embargo, no existe una norma penal que sancione la prohibición.

Luego en julio 2013 se publicó un Proyecto de Ley N° 2839/2013 RC, el cual solicitaba que se acepte la Maternidad sustituta parcial y altruista. Si fuese aprobada, permitiría que la madre biológica sea distinta a la madre genética. Esto contraviene la ley 26842 donde se indica textualmente artículo 7 señala que las personas cuentan con el derecho a buscar un tratamiento para su infertilidad además poder procrear a través del uso de las técnicas de reproducción asistida esto siempre y cuando cumpla con el requisito de que la madre genética y gestante sean la misma persona.

Este proyecto no fue aprobado y hasta el día de hoy se encuentra en revisión por la Comisión de Salud y Población desde el noviembre del 2013. En el supuesto que fuera aprobado este proyecto, las instituciones que realizan fertilización in vitro harían posible que se incremente los casos de madres gestantes-biológicas pero no genéticas a la vez.

Según el proyecto indica que la maternidad sería altruista, pero no indica las condiciones, ni aclara los aspectos o procedimientos tales como las inscripciones en la Reniec, así como la adopción después del nacimiento en favor de los padres genéticos y las prohibiciones o alguna tipificación penal.

Según un estudio reciente publicado (Publimetro, 2014) En el mundo existen casi 50 millones de parejas infértiles, en el Perú aproximadamente más de millón tienen problemas de infertilidad además indica que 15 de 100 parejas peruanas tendrían problemas para llegar a ser padres de estas parejas infértiles el 40% corresponde a infertilidad en la mujer, 40% en el hombre, 10% causas comunes.

Un porcentaje se debe a que las mujeres posponen su maternidad por motivos de desarrollo profesional. Esto también es conocido como “maternidad pospuesta”. Luego las parejas llegan a edades alrededor de 40 años y deciden procrear pero en muchos casos la mujer pierde la capacidad de procrear debido la menopausia, la cual es una causa natural. A esto se añaden algunos defectos inherentes al tiempo en el útero, tales como tumores benignos, quistes ováricos, fallos y/o obstrucción en las trompas de Falopio, etc.

Cabe señalar que en el Perú los procedimientos de fertilización no están normados por ninguna institución de Salud de Perú, tales como el MINSA o el INS, no existe a su vez un comité de Ética que atienda estos procedimientos, para velar por temas delicados como la dignidad y el derecho a la vida del embrión. Se dice que en el Perú, para el año 2021, el negocio de fertilización in vitro movería unos US\$ 120,000.00, esto debido a que el Perú tiene los precios más bajos en comparación a Latinoamérica y Europa, por otro lado los extranjeros son los principales clientes de estas instituciones que realizan estos procedimientos (América Televisión, 2016)

Se desconoce estadísticas que indiquen si las fertilizaciones in vitro realizadas son realmente para parejas que desean procrear o si existe de por medio Maternidad subrogada o algún beneficio económico para las mujeres receptoras.

Los procedimientos más comunes de reproducción asistida son:

- ▲ Fecundación in vitro e implantación
- ▲ Inyección intracitoplasmática de espermatozoides
- ▲ Ovo donación con Inyección intracitoplasmática de espermatozoides (ICSI)
- ▲ Maduración in vitro de embriones
- ▲ Crio preservación de espermatozoides, ovocitos y embriones.

En el Perú existe la Sociedad Peruana de Fertilidad, quienes a través de su página web no muestran alguna normativa o regulación sobre dos puntos delicados que forman parte del procedimiento tales como la eliminación de embriones o el aborto terapéutico por detección de anomalías congénitas.

En el año 2010 se hizo pública la denuncia de unos padres que mediante técnicas de reproducción asistida tuvieron dos mellizas como hijas, de las cuales una de ellas tiene Síndrome de Down y otros padecimientos congénitos. En este caso, la institución que realizó los procedimientos de fertilización quedó libre de toda sanción al existir vacíos legales en la reproducción asistida. Esto fue desfavorable para los padres, quienes llegaron a declarar que deseaban una indemnización por un mal producto.

Por otro lado se conoce el caso de una mujer que a través de reproducción asistida y mediante un servicio de Vientre de alquiler perdió toda posibilidad de tener en brazos al producto que tuvo en su vientre durante 9 meses.

También existe el caso de Casación N° 563-2011-Lima en el que la madre Biológica y a la vez genética, que recibió el semen de la pareja contratante, perdió todos los derechos de tener la patria potestad del producto, debido a que el hecho de entregar en adopción a su bebé después del nacimiento y así también recibir dinero evidencio que no contaba con solvencia económica y con el amor suficiente para cuidar y amar del bebé que tuvo en su vientre.

En España, en el 2006 se publicó una ley de Reproducción asistida, la cual da las pautas de regulación es este tema y permite incluso los contratos de vientre de alquiler. En Canadá en el año 2004 también se creó una ley de Reproducción asistida.

Existen páginas web donde mujeres peruanas ofrecen en alquiler su vientre, describiendo su edad y su aspecto físico, por otro lado también existen avisos en la que solicitan este tipo de servicio. En redes sociales tales como el Facebook existen páginas que promueven la ovo donación gratuita y otras páginas, las cuales incluso hacen llamar “Maternidad subrogada”. Esto, sumado a la no regulación en clínicas que ofrecen tratamientos de fecundación in vitro, evidencia que en el Perú se están realizando servicios de maternidad subrogada o vientre de alquiler de forma ilícita.

Al mantenerse este vacío legal se incrementará la cantidad de servicios de madres subrogadas, en el Perú de forma desordenada acarreando múltiples problemas.

Y al no estar regulada en nuestras normas civiles la maternidad subrogada y a su vez no tener ninguna tipificación penal sobre el mismo, esto traería a futuro agravios contra la mujer y el niño, ya que se está considerando el cuerpo de la mujer como un medio para producir bienes comerciales, estos bienes serían los niños.

Las madres subrogadas tomarían el papel de mujeres agraviadas, a quienes en primer término se les cedería la maternidad debido a que dan a luz y contienen en su vientre al nuevo producto Varsi Rospigliosi (2001) "*mater Semper certa est etiam si vulgo conceperit*" esto en concordancia con el principio de la madre es siempre la conocida (gesta), pero posteriormente perderían todos los derechos sobre el bebe. Por otro lado, estas mujeres serían de escasos recursos, por lo que se pueden vulnerar sus derechos y estarían expuestas a que se les realice procedimientos adicionales en contra de su voluntad.

Las instituciones que realizan procedimiento de Fertilización in vitro verán incrementadas sus ganancias por el hecho de que no hay una regulación legal estricta y por otro lado no existe una entidad del Ministerio de Salud o el Colegio Médico del Perú, que regule y/o sancione estos procedimientos en aras de velar por la Bioética ya que estos procedimientos se realizan en y con seres humanos.

También se producirían problemas legales, de identidad, filiación, los cuales se incrementarían entre las madres subrogadas y las parejas que contratan los servicios. Otro problema que traería es el turismo reproductivo en la que parejas del extranjero vendrían al Perú a contratar servicios, regresando a su país con sus bebés.

En el presente trabajo se evalúan dos supuestos como solución a este problema, primero el uso de una norma legal que contemple el contrato del vientre de alquiler y que ampare los derechos, tanto de la mujer que ofrece los servicios, la pareja contratante y el producto de la concepción. Por lo que se evalúa si es viable el supuesto de la implementación de una norma de este tipo.

Segundo, se evalúa como solución la penalización de la maternidad subrogada en el Perú con fines lucrativos, así como la penalización tanto de quienes ofrecen el servicio, los contratantes y las prestadoras de servicio de estos procedimientos. Por lo que evaluamos la trascendencia que traería esta solución

Ambas situaciones acarrearían consecuencias que darían fruto en el tiempo.

Trabajos previos.

González (2015) en su tesis de derecho “Limites en el derecho al conocer los orígenes biológicos como consecuencia de una inseminación artificial heterologa en el Perú”. Establece en el objetivo general determinar y a su vez conocer los criterios de proporcionalidad sobre cuál debe ser el derecho que prevalezca sobre conocer el origen genético y el interés superior del niño, esto frente a la identidad del que cedió el gameto.

Para alcanzar este objetivo dicho autor emplea análisis y síntesis de contenidos, no fue necesario recolectar muestras basándose en jurisprudencias.

Asimismo, el autor de la presente investigación empleo el enfoque cualitativo y como contexto la legislación nacional, esto de la mano trabajando con las normas internacionales, tiene un tipo de alcance descriptivo.

Finalmente, concluyó que de acuerdo a legislación comparada sugiere que se debería expedir una información no identificadora, la cual pueda permitir conocer información de datos genéticos sobre el donante de gametos. Que las técnicas de reproducción asistida deben ser analizadas y reguladas en nuestra realidad social de esta manera evitar arbitrariedades y corrupción.

Que no se prive a las personas nacidas mediante estas técnicas de reproducción asistida a poder conocer sobre sus orígenes genéticos, que puedan tener la posibilidad de acceder a este tipo de información. A su vez también plantea que se debe de llevar un registro de dadores y receptores y que estos estén debidamente supervisados por el estado.

Esta investigación nos permite comprender que la inseminación artificial trae muchas problemáticas, una de ellas es la identificación del cedente, la importancia de conocer el origen genético, la protección de su derecho a la intimidad a la importancia de encontrar la manera de la cual se puedan mantener estables los vínculos de filiación.

Cárdenas (2014), analizo “El derecho de la personas concebidas mediante técnicas de reproducción asistida a conocer su identidad biológica”. En su trabajo comenta acerca de uno de los problemas que trae la reproducción asistida como es el del derecho a la identidad en donde claramente se ve afectado el interés superior del niño.

Así mismo este trabajo habla sobre el derecho a no sufrir de discriminación ya que en niño al ser concebido por un medio de reproducción asistida se le niega el derecho de conocer sus orígenes esto debido a que los donantes en la fecundación in vitro son anónimos.

El objetivo general de esta investigación fue determinar si las personas concebidas a través de las técnicas de reproducción asistida tienen el derecho de conocer su origen biológico (p.11). El tipo de enfoque de la presente investigación es cualitativa teniendo como contexto la legislación peruana, además de ello trabajando con las normas internacionales relacionadas al tema y en el alcance es de tipo descriptivo. Además la población del estudio realizado fue hacia los alumnos de una edad promedio de 20 años universitarios de Lima. Como técnicas de análisis se usó la revisión de bibliografía, además como instrumento utilizado el fichaje entrevista, como también el cuestionario. Como resultado se obtuvo que en su mayoría consideran la importancia de conocer su origen biológico, consideran esto un derecho fundamental.

En conclusión esta investigación demuestra que la reproducción asistida si bien es un método de ayuda para las parejas que sufren de esterilidad también se ha convertido en un negocio más de otros, en cual está trayendo consecuencias muy perjudiciales, tanto como para el menor como para la madre. Además promover la adopción como medio alternativo para las parejas que sufren de infertilidad, también el que las personas tienen el derecho a la identidad y al conocimiento de sus orígenes.

Además recomienda que en el Código Civil se deba incorporar una norma la cual pueda establecer que toda persona tenga la posibilidad de conocer y saber su origen biológico sin importar la técnica empleada para su concepción, y esto amparado en la Constitución en el Art. 2.

Águila (2009) En su trabajo “Maternidad subrogada y sus efectos jurídicos. Nueva perspectiva en el derecho de familia” su investigación trata de abordar a la maternidad subrogada de manera humanista, y expone que tipo de responsabilidad tiene los participantes de la maternidad subrogada, a su vez la labor que tiene el Estado Peruano frente a este problema, en esta investigación el objetivo general es plantear una propuesta del contenido normativo a las técnicas de reproducción asistida, también indica que éstas deben tener una sección de tal manera se pueda fijar los derechos y así mismo las obligaciones de la maternidad subrogada.

Además hace un análisis sobre la problemática en la reproducción asistida y sobre todo hace referencia que la infertilidad que va en aumento en la sociedad la cual puede tener un tratamiento tomando en cuenta a los comités de Ética las sociedades de protección, además indica que se debe tener muy en cuenta que a pesar que en el país la maternidad subrogada no está prohibida su comercialización es una total realidad y esta se realiza en un círculo privado.

A su vez hace referencia a que se debe establecer una ley la cual se pueda adaptar a las necesidades de la población que padece de infertilidad y se pueda dar soluciones que no perjudiquen a la persona humana y buscar en todo momento su bienestar, esto debiendo estar garantizado por el Estado.

El proyecto busca dar una solución totalmente humanista, la conclusión de este proyecto es que buscar una posible solución sin dejar de lado la esencia del ser humano y su libertad.

Santander (2012) En su investigación “El contrato de maternidad subrogada o de alquiler el ejercicio legítimo del derecho a procrear o atentando a la dignidad”.

Busca estudiar a fondo el tipo de contrato realizado en la maternidad subrogada tomando como referencia a la regulación de España, analiza a la maternidad subrogada ya que esta es una alternativa a miles de parejas en Chile las cifras abordan el 10%, para el investigador estas cifras son de suma importancia ya que la maternidad subrogada ha tomado un gran protagonismo.

El objetivo de la investigación es establecer si la realización de un contrato de maternidad subrogada, en el país de Chile está estaría donde abarca el derecho a procrear en el ordenamiento jurídico Chileno.

Para dicha investigación se utilizó la metodología trialista con el método documental comparativo y axiológico, este tipo de investigación es de tipo jurídico factico ya que analiza desde un punto legislativo y social a la maternidad subrogada y es evaluada desde diferentes enfoques y además es comparada con la legislación española basándose en la experiencia de estos. Según los estudios en la investigación realizada el derecho que tendría una persona a procrear está adscrito y tiene a su vez conexión con otros derechos que son fundamentales y que están reconocidos en su constitución sobre la reproducción, el derecho a procrear, para ello se requiere que la maternidad subrogada cuente con una legislación, que pueda regular dichas técnicas de reproducción asistida además que se considere tanto en el ámbito civil como también el ámbito penal.

A modo de conclusión sobre la investigación debería evaluarse sobre lo que se podría hacer mas no lo que sí debería realizarse y que debe de considerarse siempre el derecho de procrear y la dignidad de un ser humano.

En el Perú la Ley general de salud 1997, Artículo 7, En esta ley establece que para la reproducción in vitro, debe existir un consentimiento de ambos padres genéticos y sobre todo la condición importante es que la madre gestante debe ser también la madre genética. La prohibición es que este procedimiento sea realizado con fines distintos a la procreación y la clonación.

Este artículo muestra gran vacío en relación a este tema tan delicado como la maternidad subrogada y la fertilización in vitro.

Gallardo (2007) en su trabajo de investigación sobre “Contratación de madre subrogada” busca que se considere a la gestación subrogada o vientre de alquiler como una gran alternativa para aquellas parejas que padecen de infertilidad ante esa necesidad indica que debería implementarse una figura de madre sustituta en el ordenamiento jurídico de Guatemala.

Como técnicas e instrumentos en su investigación, utilizó la investigación científica y recopilación de diversas informaciones relacionadas al tema a su vez analizo en sistema legal de Guatemala.

A modo de conclusión en su investigación revela que la gestación subrogada trae problemas legales y éticos esto al no poder determinar quién es seria la madre legal, además indica que mientras no se regule en Guatemala puede darse como negocio o como una conducta tipo fraternal y altruista.

Sugiere en su estudio que el congreso de la república debe normar en el Código Civil en el libro primero que se refiere a la familia además indica que es necesario que se regule. Sugiere que se debe tratar de prevenir y que este se convierta en un negocio y que se deben utilizar métodos para tratar de disuadir y esto podría lograrse mediante multas a las partes que estén involucradas además manifiesta que es importante que se prohíba todo tipo de propagandas en medios de comunicación.

Vargas (2015) en su trabajo de investigación sobre “Necesidad de incluir el delito de contrato de maternidad subrogada en el código penal peruano”. Busca que se incluya el delito de contrato en la maternidad subrogada en el Código Penal, indica que en la actualidad en el país no existe un artículo donde se sancione el contrato de maternidad subrogada la cual es realizada con fines comerciales.

Como medios de técnicas e instrumentos en su investigación se realizó la encuesta dirigida a varones y mujeres mayores de edad, además las entrevistas a jueces y personal médico.

Para el autor el sistema de reproducción asistida no se encuentra regulada en dicho país debido a las implicaciones que esta trae como son de tipo social moral económico y jurídico. Para el autor existe la necesidad de regular ya que la reproducción humana es un derecho el cual posee cualquier persona y que se debe implementar la figura de la maternidad subrogada dentro de su legislación y la considera una alternativa altamente viable.

A modo de conclusión sobre la investigación indica que la falta de una legislación adecuada sobre las técnicas de reproducción asistida genera una incertidumbre con respecto a las filiaciones entre padres e hijos, además que está vacía crea clandestina e impunidad de dicha práctica ya que no existe una legislación penal que hable sobre maternidad. Además indica que debería ser incorporada en la legislación ya que es muy necesaria su regulación.

Ruiz (2013) en su trabajo de investigación sobre “Maternidad Subrogada” buscar analizar la maternidad subrogada las consecuencias que estas traen.

Para el autor los avances científicos y a su vez tecnológicos al día de hoy permiten a muchas parejas darles solución a sus problemas de infertilidad sea por el motivo que sea, en su análisis realizado en España se puede ver que se busca proteger al vida y demuestra que es ilegal hacer negocio con el cuerpo humano como se da en la maternidad subrogada ya que la queda embarazada o decide llevar esta técnica indica que se ve presionada por su condición económica , esto trae como consecuencia una relación contractual que no está entre iguales.

La metodología utilizada en su investigación fue científica, el propósito de su investigación fue que se considere a la maternidad subrogada como una realidad que se da día a día y que muchas parejas con problemas de infertilidad están tomando como principal alternativa a solución a su problema.

El interés que tiene por analizar esta figura es que se ve por estudios realizados el aumento de turismo tipo reproductivo a otros países donde está regulado.

A modo de conclusión en su trabajo indica que los nuevos avances tecnológicos deben de tener una regulación ya que esto trae consecuencias individuales sociales de filiación y en la familia, se debe regular de manera clara los derechos reproductivos esto de manera que no se vea perjudicado el ser humano utilizando su cuerpo como un negocio.

Vilcahuamán (2011) en su trabajo de investigación sobre “La Filiación en la reproducción humana asistida” buscar establecer la problemática que tiene la legislación nacional en torno a la filiación proveniente de las técnicas de reproducción asistida, además propone la modificación de la legislación nacional un punto importante a modificar para el autor es en el Código Civil, considera urgente que se promulgue una ley la cual regule la filiación en la reproducción asistida.

Para el autor en su investigación es importante determinar la filiación de las personas nacidas dentro de las técnicas de reproducción asistida, la falta de regulación, los problemas, interrogantes y las consecuencias que esa traen. Indica se debe establecer en el Código Civil una sección la cual regule en el libro III del Código Civil Peruano especificando el uso de las TERAS.

En su diseño de investigación es causal explicativa, comparativa además hace análisis de contenido. Como método uso el método analítico

Como conclusión en su tesis, establece la carencia que no exista una ley específica que hable sobre las técnicas de reproducción asistida o que se hable sobre el derecho genético, considera que en el libro de familia del Código Civil vigente debe promulgarse una ley la cual regule las técnicas de reproducción asistida y establezca la filiación de las personas nacidas mediante estas técnicas.

Para ello considera vital e importante se establezca un debate con integrantes de bioética y científicos en la materia, de tal manera se pueda lograr un marco acorde a todas las necesidades de acuerdo a este tema.

Pita (2015) en su investigación sobre “Presupuestos éticos y jurídicos mínimos que se deben tener en cuenta ante una inminente regulación de técnicas de reproducción asistida en el Perú”. Su investigación se enfoca sobre el uso de las técnicas de reproducción asistida, además hablo sobre la manipulación que se realiza a los ovocitos y espermatozoides, la búsqueda incansable para así encontrar un embrión perfecto para lograr un embarazo, habla sobre el artículo 7 de la Ley General de Salud en la cual indica que esta permite procedimientos de fecundación artificial de forma bastante amplia.

Vallejos (2012) en su investigación “La derogación tácita del artículo 7º de la Ley General de Salud respecto al uso de las técnicas de reproducción asistida”. debido a la incorporación del artículo 124 – A del Código Penal por la Ley N° 27716, sobre el delito de lesiones en el concebido indica que el artículo 7 de la Ley General de Salud, permite que se utilicen las técnicas de reproducción asistida, aclara que dentro de estos procedimientos se realizan creaciones de embriones y estos son creados en números superiores a los necesitados por los futuros padres, en consecuencia estos embriones son utilizados en manera indiscriminada, siendo desechados o simplemente manipulados no respetando que el concebido es jurídicamente un sujeto de derecho.

El uso de las Técnicas de reproducción asistida lesiona la integridad de los concebidos y el uso de estos sería una actividad penada y prohibida, así mismo indica que no es compatible con lo que está establecido en el artículo 124. A del Código Penal en la cual prohíba toda lesión del concebido y esto contraviene al art. 7 de la Ley General de Salud.

En su investigación se realizó en base cualitativa como instrumento se tomó las fichas bibliográficas, fichas de resumen, fichas de análisis y comentarios de documentos.

En la investigación queda establecido que al tipificar el delito de lesiones contra el concebido , no debería estar permitido el uso de las técnicas de reproducción asistida en el país ya que al realizar dichas prácticas se está vulnerando los derechos fundamentales del concebido el derecho que tienen a la vida y salud. Se demuestra que existe una incompatibilidad entre lo que se indica en la norma en la Ley General de Salud la cual permite y las leyes que protegen al concebido, se puede ver como gracias al vacío de la Ley General de Salud se permite que se manipulen sin un control adecuado al concebido.

Miralles (2012) En su investigación sobre “Implicaciones para el derecho a La vida y a la salud de las nuevas tecnologías reproductivas”. En su investigación refleja como en el tiempo han ido incrementando los métodos de reproducción asistida y las incidencias que a lo largo del tiempo han traído, intenta analizar el cómo las consecuencias de dichos procedimientos en la mujer y como se ven reflejadas a sí mismas.

Tiene una visión marcada sobre el embrión y el ser humano, realiza críticas y comparaciones las cuales permiten cuestionar si las técnicas de reproducción asistida respetan la integridad de las personas y sus derechos.

Andia (2004) Indica que la maternidad subrogada es un convenio en que una mujer gestará en su vientre un embrión fecundado externamente, para que luego del parto el producto sea entregado a sus verdaderos padres.

Mosquera (1997) muestra que la maternidad subrogada involucra que la mujer “contratada” renuncie a todos sus derechos materno-filial para que el niño se entregue y adoptado por los padres “contratantes”, indica además que esta tendencia es mayor en países desarrollados.

Cárdenas (2014) Es importante reconocer que el nuevo ser, producto de una fecundación in vitro en una maternidad subrogada, no es un objeto, sino un ser humano, y así como toda persona tiene dignidad, y derecho a conocer su origen biológico, a la verdad, esto debido a que es un principio del interés superior del

niño. El autor expresa además a través de casos como el uso de la fertilización in vitro queda desvirtuado con fines de lucro al punto que se atropella la dignidad humana, eligiéndose por pruebas de laboratorio sobre los embriones si merecen o no ser desechados como basura.

En la India es común el turismo reproductivo y la Maternidad Subrogada es común y legal y el costo de un servicio de Madre subrogada o tener un nuevo ser humano es de US\$ 4,500.00 a US\$ 7,500.00 e incluso actualmente existen leyes que amparan la importación de embriones congelados.

Otras situaciones que acarrea son casos en que los padres desprecian y ejercen derecho sobre las vidas de los nuevos seres obtenidos a través de fertilizaciones in Vitro, un ejemplo es una pareja de sordos en Inglaterra que exigieron que su hijo sea modificado genéticamente para que sea también sordo, otro ejemplo es una pareja de australianos que decidieron que se aborte el nuevo ser porque nacería con Síndrome de Down.

Por otro lado la madre subrogada, podría considerar que Ella ejerce “el derecho de tener un hijo”, ya que esta posibilidad le permite tratar como una mercadería un hijo. Definitivamente no existe un Derecho a tener un hijo debido a que el hijo es un ser humano, no puede ser tratado como un medio para satisfacer intereses del propio ego o con fines comerciales.

Cabrera (2016) en su investigación sobre “Maternidad subrogada: antecedentes y consecuencias en el ámbito del Derecho Internacional Privado” En su estudio se basa en el derecho internacional privado el cual busca evidenciar el turismo internacional privado desde que se prohibió esta técnica reproductiva en España, los efectos que tiene en dicho país desde su prohibición.

En su estudio indica que si bien la gestación subrogada y las técnicas de reproducción asistida cuentan con un avance importante ya que da la posibilidad a mujeres estériles a ser madres, pero esto desde el punto social de dicho país no fue acogido desde la misma manera, ya que se evidenció que la mujer está vista

como una mercancía y comercializar con los niños nacidos mediante este tipo de técnicas, además el desnivel que se da entre personas con mayor economía y las mujeres que se encuentran en situación de pobreza, las cuales son aprovechadas en para obtener dicho consentimiento a este procedimiento.

En su estudio realizado se ve al descubierto que al prohibirse dicha técnica en su país, se dio un crecimiento en el número de personas que buscar realizar este tipo de procedimientos en otros países extranjeros en los que de algún manera están permitidas este tipo de prácticas, así mismo se vio al descubierto asociaciones las cuales tenían a su cargo recabar información de los países en los cuales están permitidos o tienen vacíos legales y completar los requisitos establecidos de tal manera se puedan inscribir a los menores en España.

En su estudio plantea que exista la posibilidad de que se dé una legislación la cual este acorde con los avances tecnológicos y que vayan de la mano con las necesidades de la sociedad. Que se busque la protección en todo momento del menor y de la madre gestante, evitando que esto se vuelva en un mercado productivo.

El autor indica que urge una legislación que sea específica a las técnicas de reproducción asistida de tal manera que no se prohíba.

A modo de conclusión el autor indica que existe razones suficientes para que se busque regular las técnicas reproductivas, de tal manera de que no se violen los derechos de las personas involucradas en el procedimiento el menor y la madre subrogada, de tal manera que las mujeres que se sometan a tales procedimientos lo hagan sin intimidación o dolo, violencia alguna y que sea mediante un contrato como los que se dan en una adopción. Que se busque controlar a los padres que se sometan a dichas prácticas.

Indica que al prohibirse esta práctica lo único que se ha logrado es que las personas migren buscando este tipo de servicios en otros países poniendo en riesgo su vida y la vida de otras personas.

Rubio (2012) En su trabajo de investigación sobre “gestación por sustitución. La situación de la mujer gestante”. Su investigación trata del avance tecnológico que existe esto debido a que al día de hoy según su estudio se puede ser padre mediante técnicas de reproducción asistida, la medicina y la ciencia indica dieron pasos agigantados ofreciendo alternativas a parejas estériles.

Además el gran enfoque en su estudio es sobre la posición que tiene la mujer que gesta frente a la sociedad y conocer la situación de la mujer que decide dar su vientre en alquiler.

La metodología utilizada en su investigación es bibliográfica se basó en experiencias de los procesos de mujeres que llevaron embarazos por sustitución este trabajo es descriptivo intentando mostrar la realidad de las mujeres gestantes por sustitución o vientre de alquiler.

A modo de conclusión en su estudio realizado, indica que las mujeres que deciden realizar este tipo de procedimientos se encontrarían bajo la presión de una necesidad creada por las carencias económicas que padecen como en la India. En otros países indica que quizás las necesidades de dichas mujeres no son tan extremas pero que aun así no dejan de ser necesidades, si bien la mujer tiene la opción de poder decidir lo mejor para ella o para su cuerpo como sujeto de pleno derecho que es, pero según estudios se demuestra que no accede a dichas técnicas de manera completamente voluntaria y esta figura es muy similar a la prostitución, es decir mujeres que se encuentran impulsadas por una necesidad económica influenciadas y presionadas por sus parejas.

A demás en su estudio indica que la prohibición de este tipo de técnicas no es la mejor solución, indica que se debe permitir este tipo de técnicas y que estos tengan un fin altruista, de tal manera que la mujer que decida realizar este tipo de técnicas por las cuales pueda gestar el hijo de otra persona no lo realice bajo ningún sometimiento, de tal manera que esta no sea una opción ya que no existirá ningún tipo de remuneración económica por realizar dicha actividad. Que si se pueda dar que sea un acto de solidaridad de una mujer que decida gestar.

De tal manera al tonarse la gestación subrogada con fines altruistas todas las personas tendrían acceso a ellas sin importar la condición económica ya que estaría ante una situación de igualdad social.

Además indica que se deben dar penas a las personas que vayan contra lo que se establezca. Además se debería buscar que la sociedad tome conciencia que la maternidad subrogada se trata de mujeres y de niños los cuales por ningún motivo deben ser tratados como objeto de comercio.

Teorías relacionadas al tema.

Tratamiento legal de la fertilización in vitro maternidad subrogada.

Maternidad subrogada en el Perú. Moreyra (2014) En el país no existe una legislación la cual prohíba o de alguna manera sancione aquellas prácticas las cuales tengan como objetivo el alquiler del vientre de una mujer a cambio de una retribución monetaria. Indica que el único antecedente ante este tipo de situaciones es la Ley General de Salud, la cual es escasa además de ello manifiesta que no existe norma la cual penalice tal conducta como un delito.

Rodríguez (2008) La maternidad subrogada en el país tiene evidentes lagunas en el ordenamiento jurídico, la ciencia ha permitido un gran avance tecnológico ante distintas modalidades, este tipo de avances en la práctica ha generado complicaciones jurídicas.

El termino maternidad subrogada o también llamada vientre de alquiler o madre sustituta tiene varias definiciones, las cuales se deben enlazar a fin que se pueda interpretar y de esta manera poder llegar a tener una aproximación del término maternidad subrogada. Cabe resaltar que las innovadoras técnicas permiten que dicha mujer pudiera ser fertilizada artificialmente de tal manera que incluso se trataría de una mujer la cual porta en su vientre un embrión el cual pertenece a otra mujer, con el propósito de otorgárselo posteriormente a su nacimiento.

García (2002) Indica que cuando una mujer A es incapaz de llevar un embarazo, dicha mujer acude a una mujer B para que pueda cumplir la función de poder portar en su vientre el embrión. Además dicha circunstancia no sería la única, ya que en otras circunstancias la mujer A es totalmente capaz de poder llevar en su vientre un embrión es decir no tiene incapacidad alguna, y simplemente no desea engendrar y ni pasar por la fase de maternidad ni desarrollo de la nueva vida en su vientre, más bien puede acudir a la mujer B para que tome esta función.

Reyes (2006) la maternidad subrogada es la situación en la cual una mujer fecunda o fértil porta en su vientre un embrión de otra la cual tiene dificultad de engendrar; para este autor es así de directo y claro.

Peralta (2004) La subrogación no es más que la sustitución de una cosa o persona en este caso en la posición de otra , por lo cual estaríamos hablando de una evidente sucesión de un individuo el cual cumple con el cometido en otro, en el campo del derecho la subrogación no es otra cosa más que una habilitación para sustituir a una determinada persona en una determinada obligación, es más conocida como un negocio jurídico, además esta podría darse en distintas situaciones estando en una situación como acreedor o como deudor.

Mosquera (1997) Manifiesta que la gestación por subrogación no es más que un fenómeno que debido al avance de la tecnología y de la ciencia se presenta en países que son desarrollados, y que este consiste en una mujer es objeto de un "contrato" para tal manera pueda ser inseminada con semen del marido de una mujer infértil de tal manera que se pueda procrear un ser. Al nacer el menor debe ser entregado al matrimonio que realizo el contrató, a su vez renunciando a los derechos materno-filiales para que el niño pueda ser adoptado.

Salvador (2007) La maternidad subrogada se dio a conocer aproximadamente en los 70" desde entonces aparecieron distintas denominaciones mencionaremos algunas de ellas, alquiler de vientre , arriendo de útero, maternidad subrogada, gestación por sustitución , madre portadora, madres de alquiler, maternidad por encargo, maternidad suplente, donación temporal de útero, podemos ver que en la

mayoría de términos se denomina contrato por arriendo pero este a su vez si estamos hablando de vida humana resulta mostrarse utópico.

A si mismo cuando hablamos del término maternidad estas palabras nos hacen referencia a un estado natural e imprescindible la cual permite que el ser humano pueda subsistir.

Debe señalarse que vientre de alquiler es el proceso en el cual una mujer ofrece su útero para que se le pueda transferir embriones de otra pareja ya sean por problemas de fertilidad u otras cuestiones ético sociales por la cual deciden recurrir a este tipo de métodos de reproducción asistida, una vez la mujer dé a luz a esta criatura ella deberá renunciar a todos sus derechos y obligaciones sobre el recién nacido y los cederá a las personas que vayan a ser los futuros padres legalmente.

En nuestro país no existe una estructura de derecho genético con lo único que se cuenta es con la ley general de salud en la cual en un artículo señala que se permite la utilización de estos métodos de fertilidad siempre y cuando la madre gestante sea la misma madre que dona los óvulos no lo prohíbe es decir no es un delito esto en consecuencia lo que no está prohibido por la ley está permitido.

Hasta que no haya una legislación sobre maternidad subrogada o vientre de alquiler este vacío legal provocara casos sobre los cuales tienen que darse un tratamiento personalizado, el juez tiene que decidir por el bien supremo del niño, Según nuestro Código Civil no hay nada sobre el derecho genético.

En nuestro país se debe evitar el lucro indiscriminado de algunas instituciones y de algunos profesionales que persuaden a jóvenes y a estudiantes universitarios para que donen sus espermatozoides, utilizan además a estudiantes universitarias para que donen sus óvulos, así mismo se pudo ver que existe una red y un comercio que si bien no se puede decir ilegal abre las puertas a otro delitos. En nuestro país debería haber un tratamiento en el Código Civil sobre derecho genético.

Se debería de fiscalizar estas instituciones donde se realizan estos procedimientos y llevar una estadística para tener una mirada pública para ver qué tipos de incidencias puede tener, el ejecutivo debería de tener a través del ministerio de salud fiscalizar a las clínicas a los profesionales que ven sobre maternidad subrogada para poder llevar una estadística.

Tipos de maternidad subrogada. Benítez (1997) Menciona que hay dos tipos de Maternidad subrogada:

Madre por subrogación. Benítez (1997) Es el caso en que una mujer fértil recibe el semen del hombre de un matrimonio a través de una inseminación, gesta al niño durante nueve meses y lo entrega a la pareja del hombre casado. En este caso la madre subrogada es también la madre genética.

Macorra (2014) Indica que consiste en la madre que gesta también es la que aporta el ovulo y el espermatozoide o gameto puede provenir del padre quien solicita o también de un donante anónimo. La madre por subrogación es aquella mujer que decide gestar en su vientre el hijo otra persona esto a través de técnicas de reproducción asistida.

Madres portadoras, Benítez (1997) también llamadas “vientre de alquiler”. En este caso realmente la madre gestante es una incubadora en la que contendrá en su útero un embrión de la pareja contratante o parte de ellos y otra parte de un tercero con identidad desconocida.

Jeff (2015) define a madre portadora como aquella mujer que conlleva un embarazo por otra mujer, además una vez concluido el proceso del embarazo el menor será entregado a la mujer contratante o comitente. Existen variantes tales como:

- ⤴ Embrión proveniente de los contratantes
- ⤴ Embrión de espermatozoides del contratante y óvulos donados por un tercero
- ⤴ Embrión de óvulos de la contratante y semen donados por un tercero
- ⤴ Embrión de óvulos de la madre subrogada y semen donados por el padre genético
- ⤴ Embrión de óvulos de la Madre subrogada y semen donados por un tercero

Así mismo las situaciones de la madre que contratan los servicios se pueden enmarcar en 4 formas:

Madres portadora, Benítez (1997), cuando la mujer genera óvulos pero no puede mantener un embarazo dentro de sí misma. En este caso se produce una trigeneración humana, espermatozoides del padre, óvulos de la madre y la madre gestante es una tercera.

Madre sustituta, Benítez (1997) en este caso la mujer ni genera óvulos ni tiene la posibilidad de gestar, por lo que en esta situación hay un pre-generación humana, espermatozoide del padre e inseminación de un ovulo de una tercera mujer.

Madre por Ovo donación, Benítez (1997) es cuando la madre que desea tener un hijo no produce óvulos de forma adecuada, pero tiene la posibilidad de desarrollar en sí misma la vida de un embrión hasta el término del embarazo, en este caso hay una trigeneracion humana, el espermatozoide del padre, el ovulo de una tercera mujer y la gestación dentro del vientre de la madre que desea tener un hijo.

Rodrigo (2016) Se da cuando la mujer receptora es preparada para la transferencia de embriones en su vientre de tal manera se pueda lograr la gestación.

Madre por Embriodonación, Benítez (1997), es cuando existe una infertilidad completa por el padre y la madre que desean procrear, en este caso el embrión es de una unión de espermatozoide y ovulo de terceros (p. 17, 18).

Montes (2016) se basa en utilizar embriones que provienen de parejas que decidieron someterse a tratamiento de reproducción asistida y que en el camino renunciaron a ellos y estos son utilizados por otras parejas. Como todo tratamiento este cuenta con fases las cuales son seleccionar al embrión, preparar a la madre receptora, realizar la transferencia de los óvulos y por ultimo realizar la conformación de la gestación.

Gameto.

Benítez (1997) Los Gametos son células especializadas y estas son capaces de originar seres distintos a los progenitores, tenemos a los gametos masculinos que son los espermatozoides y los gametos femeninos óvulos, la formación de gametos se origina por un mecanismo llamado gametogénesis y se llama espermatogénesis al proceso de formación de espermatozoides y ovogénesis al proceso de formación de ovulo.

Morán (2006) Desde el día en que se produce la fecundación, el nuevo ser realiza sucesivas mitosis para asegurar la conservación del patrimonio genético y a su vez su crecimiento hasta ser un ser humano con todas las facultades de luego poder procrear.

Salvador (2007) Explica que a diferencia de la mitosis, la meiosis es el proceso en que se forman los gametos o células hijas con la mitad de la información genética. En el caso de los varones la formación de los gametos se producen a partir de entre los 10 y 14 años en el interior de los testículos este proceso es conocido como espermatogénesis.

La espermatogénesis se realizan en varias etapas este en un tiempo aproximado de 74 días tiempo necesario para que se formen los espermatozoides, la primera etapa dura 26 días las espermatomomas estas crecen y se transforman

en los espermatoцитos de primer orden para luego pasar a ser espermatoцитos de segundo orden mediante una división meiotica pasan a dividirse en cuatro células llamadas espermáticas por cada espermatoгония inicial , cada espermáticas entra en un proceso de cambios para así adquirir la forma y la estructura características de los espermatozoides proceso que dura 48 días.

Formación de gametos femeninas, la ovogénesis es el proceso de formación y diferenciación de los gametos femeninos u óvulos pasando por varias fases antes de ser un ovulo maduro con capacidad para ser fecundado y para que este maduro es necesario una serie de transformaciones, la fase uno la ovogonia entra en un periodo de crecimiento que dura 7 días y este se transforma en un ovocito de primer orden , en la fase dos el ovocito de primero orden entra a la primera división meiotica originando dos células una grande llamada ovocito de segundo orden y el primer lóbulo polar de menor tamaño, la fase tres tanto el ovocito de segundo orden como el del primer orden entran a una segunda división meiótica, quedando al final un ovulo maduro.

Es así que una vez formados los gametos de ambos sexos para que se forme un nuevo ser es necesaria la fecundación mecanismo que garantiza la perpetuación de la especie.

Embrión.

Méndez Baiges y Silveira Gorstei (2007) Luego de la unión entre el espermatozoide y el ovulo se produce una sola célula que se llama cigoto, al siguiente día luego de la fusión del material genético de ambos gametos se producen dos células idénticas, a partir de este momento se le conoce como “Embrión de día 2”, estas células se irán multiplicando sucesivamente. El periodo entre el segundo día en el que existen dos células idénticas hasta la octava semana se le conoce a este conjunto de células como Embrión, luego de la octava semana toma el nombre de feto. Por lo general los embriones en el día 3 o 4 si no multiplica su número de células adecuadamente suelen ser descartados.

Es en día 7 en el que el embrión recibe el nombre de blastocito y es el momento en que se implantan en el útero para crecer de forma acelerada.

Entonces vemos que a criterio del profesional que realiza los procedimientos puede tener de 10 embriones productos de una fertilización in vitro, de estos probablemente 7 logren continuar con la multiplicación de células y sean adecuados para la posterior implantación, de estos probablemente se implanten 1 o dos al útero de la mujer receptora y el resto probablemente serán congelados destruidos o usados para experimentaciones. Es aquí donde no existe una regulación procedimental ni ética y en la que los profesionales deciden sobre la vida y destino de estos embriones.

Implantación.

Lerner y Urbina (2008) Entre los 7 a 10 días luego de la fecundación natural o in vitro, el embrión tiene capacidad de implantarse sobre el endotelio del útero, Es ahí donde se inicia el embarazo. El endotelio es una capa de células que presentan irrigación sanguínea que se encuentra en la cara interna del útero. El objetivo de la implantación del embrión es tener un anclaje físico seguro y abastecerse de los nutrientes necesarios que le permitan su crecimiento. Se dice que la mujer suele presentar pequeños sangrados que pueden confundirse con el sangrado de la menstruación, sin embargo el sangrado producido por la implantación suele ser de un color de menor intensidad al sangrado regular de la menstruación. La implantación no asegura que el embarazo llegue a los nueve meses, ya que está comprobado que el 30 % de las fecundaciones naturales terminará en abortos espontáneos o naturales, este porcentaje se incrementa en mujeres que acuden a las Fertilizaciones in vitro.

Infertilidad.

Llusia (1999) Es una enfermedad en la que hay imposibilidad de una pareja de tener hijos o procrear considerando que han tenido relaciones sexuales con frecuencia por más de 12 meses y sin el uso de métodos anticonceptivos. Esta enfermedad se puede deber tanto a la mujer, al varón o a ambos. La infertilidad se ha ido incrementando en los últimos años debido a los hábitos actuales tales como

el consumo de tabaco, alcohol, drogas, exposición contaminación química a través del agua y aire, consumo de algunos alimentos sintéticos.

Por otro lado la vida agitada actual en la que las parejas por conseguir mayor recursos económicos deben trabajar más horas, tener menos oportunidad de encuentros sexuales, incluso en algunos casos posponen la paternidad debido a las condiciones económicas.

También definió como infertilidad Murillo (2011) como la incapacidad de una persona de llevar a cabo una gestación es considerada así después de una año de planificación sin ningún método no lograr la gestación.

Esto no permite que exista preocupación por procrear y por detectar problemas de infertilidad que podrían tratarse a tiempo. La infertilidad es una característica que se le atribuye a una pareja heterosexual.

Esterilidad.

Llusia (1999) Es una característica que se le atribuye a un ser vivo que no puede reproducirse. Esto puede atribuírsele a la mujer o al hombre después de identificar la causa de la infertilidad de la pareja.

Para identificar la causa de la esterilidad existen pruebas de laboratorio que permiten determinar la esterilidad en el caso de varones el análisis de Espermatograma evalúa la cantidad y la calidad de espermatozoides. Es aquí donde muchas veces se toma la decisión de realizar un ICSI como procedimiento de fertilización, debido a que la cantidad de espermatozoides es aceptable, pero la calidad no es adecuada debido a que no tienen capacidad de movilización por defectos en los flagelos de los espermatozoides. Otras pruebas en varones son la determinación de Testosterona en sangre y la evaluación física o a través de ecografías de los testículos.

En el caso de la mujer se mide en sangre la cantidad de hormonas femeninas tales como Prolactina, Hormona Luteinizante (LH). Progesterona (Hormona de la gestación), Estrógeno, Estradiol, Hormona Folículo Estimulante, también se incluye el perfil hormonal tiroideo.

Luego se le realiza exámenes físicos tales como ecografía, para evaluar la integridad de órganos importantes como los ovarios, trompas de Falopio, útero, evaluar la existencia de quistes, miomas, tumores, deformaciones de órganos congénitas, que pueden ser causa de esterilidad en la mujer.

Estas pruebas también ayudan a determinar cuál es el tipo de técnicas de reproducción asistida a aplicar si esta mujer desea procrear.

Fecundidad.

Llusia (1999) Es la cantidad o número de hijos que puede tener una mujer, una pareja o un país. No considera las gestaciones que no terminaron en un nacido vivo. En el Perú el 1990 la tasa de fecundidad fue de 3.83 por cada mujer, en el año 2000 la tasa fue de 2.93 y actualmente es alrededor de 2.43. Mantiene la tendencia mundial que es a disminuir la cantidad por hijos por mujer lo cual permitiría una mejor calidad de vida para los niños. Actualmente existen métodos anticonceptivos que permiten un mayor control de natalidad. Las mujeres están tomando roles importantes en el mundo laboral y de gobierno, por lo que es necesario que las mujeres actuales consideren una planificación familiar que el permita su desarrollo personal.

Regulación bioética.

Regulaciones que permiten de acuerdo a los principios de la Bioética: No maleficencia, beneficencia, justicia y autonomía, permitan un respeto a la vida humana. Es de uso tanto en investigaciones clínicas, así como en procedimientos clínicos en seres humanos.

En el país el Instituto Nacional de Salud fija las bases para los comités de Ética en el país mediante Resolución Jefatura N° 245 – 2012 – J – OPE / INS. Sin embargo no es suficiente para normar las prácticas de fertilización in vitro.

Los comités bioético en los años 1985 al 1990 fueron muy útiles en distintos países para definir y normar de forma adecuada la fertilización in vitro.

El Instituto Nacional de Salud reduce la influencia de los comités de Ética solo para investigaciones clínicas y en el caso de hospitales los comités de Ética se reducen solo a decisiones clínicas importantes sobre pacientes delicados. En algunos países las Regulaciones bioéticas y los comités de éticas han tomado un rol protagónico para la normalización de los procedimiento de Fertilización in Vitro.

Derecho Genético.

Según Villarán (2003) cuando se habla de derecho genético esta trata de una especialidad del Derecho la cual regula como se va desarrollando la ciencia en la genética además de ello la influencia que esta tiene en los seres humanos, el derecho genético cumple una función primordial el cual se norma y estudia las actividades relacionadas a la estructura genética del ser humano. El derecho Genético busca dar una protección jurídica a la persona y los avances que se dan en la ciencia genética ya que esa viene dando pasos agigantados.

Las principales características que diferencian al derecho genético de otras ramas es que esta es fundamentalmente técnica, es decir es biotecnificado a su vez esta busca establecer la relación que pueda tener ya sea jurídica biotecnológica. De tal manera el principal fin del derecho genético es dar seguridad legal a la persona de tal manera que este no se vea afectado por los avances tecnológicos.

El Derecho genético se enlazo directamente con las disciplinas de bioética y además de bioinformática, es así que esta especialidad se refuerza. El derecho genético al estar vinculado directamente con la persona diversas Constituciones han buscado normar dichos principios ya sean bioéticos y el Derecho Genético, ya

que en su desarrollo o en sus avances pueden traer consecuencias para el ser humano y en su aplicación estas podrían poner en peligro la vida, la salud, intimidad y a su vez la dignidad de la persona.

Una vinculación importante que tiene el Derecho Genético con el Derecho Civil es que tienen como principal finalidad el ser humano (p.23).

Las Técnicas de reproducción asistida.

La reproducción asistida es un conjunto de técnicas las cuales sustituyen el proceso natural de la reproducción y esta puede ser empleada a su vez utilizando diferentes técnicas. El uso de las Técnicas de reproducción asistida con el paso del tiempo generaron un cambio total en cuanto a la reproducción de los seres humanos.

En el año 1978 en Reino Unido nace el primer ser humano este como consecuencia de la utilización de FIVTE (Fertilización in Vitro con Transferencia de Embriones) después de su nacimiento de esta bebe llamada Louis Brown se les empezó a denominar a este tipos de bebes como “bebe probeta”, antes de esto todos los seres humanos fueron frutos del proceso de manera natural de reproducción es decir concebidos por medio de relaciones sexuales. Debido a la Técnicas de reproducción asistida, al día de hoy ya no es necesario tener relaciones sexuales para que pueda concebir las personas.

En el Perú el primer bebe que nació producto de la reproducción asistida usando la técnica de FIVTE fue en el año 1990 logrando un éxito en el uso de este método los médicos que intervinieron el Dr. Luis Noriega Hoces además de la mano con Biólogo Dr. Guillermo Llerena Cano.

Desde entonces las técnicas de reproducción asistida en el Perú se emplean considerando exclusivamente los criterios éticos propios del personal que realiza estos procedimientos como biólogos y médicos. A pesar que en el Perú existen un gran número de clínicas que ofrecen la reproducción asistida, no existe un criterio ético ni norma legal, bajo el cual trabajen estas.

Clasificación de las Técnicas de Reproducción Asistida

Relaciones Sexuales Dirigidas.

Según Varsi (1995) este tipo de técnica no presenta en la actualidad ningún tipo de problema jurídico ya que este tiene como principal finalidad poder corregir problemas coitales en las parejas, dicha técnica está enfocada a que la actividad sexual coincidan con los días de ovulación de la mujer para ello es necesario que la pareja no padezcan de infertilidad.

Como parte de este procedimiento se realizan un seguimiento mediante ecografías de esta manera poder determinar el momento preciso de la ovulación

Inseminación Artificial. Indica Rodríguez (1997) que la inseminación artificial es aquella la cual se da por la intervención médica es decir se introduce el semen de manera artificial en el vientre de la mujer y no por medio de un acto sexual de manera natural. La inseminación artificial es usada en los programas de reproducción asistida ya que esta es una de las primeras alternativas para las parejas que padecen de esterilidad y que previamente hayan intentado un tratamiento con métodos convencionales. Existen elementos principales en la inseminación artificial los cuales son que este se realizar no existe un acto sexual de manera natural, que de dicha técnica se consiga procrear dicho ser humano además que se requiera de un método particular de reproducción adicional.

Para el logro de la inseminación artificial se toma un procedimiento el cual se realiza con la estimulación ovárica con ayuda de una hormona llamada Gonadotropina Corionica Humana pasado esto se realiza el seguimiento para poder determinar el momento exacto de la ovulación y de esta manera realizar la inseminación.

Tipos de inseminación artificial; *Inseminación homóloga.*

Salvador (2007) Inseminación artificial conyugal (IAC) en este tipo de técnica el material genético es del padre o conviviente es decir es indiscutible en nexo biológico.

La inseminación homologa no va contra las leyes de la naturaleza en lo elemental ya que esta la fecundación se da con los materiales genéticos de la pareja es decir de la mujer y del marido, en consecuencia esta no afecta la naturaleza mucho menos el fin del matrimonio este tipo de técnica es el ideal para superar la infertilidad en una pareja.

Además este tipo de Inseminación homologa vista desde un punto jurídico no genera mayor complicación o problema ya que al usarse los gametos de la pareja deja un panorama más claro del nexo biológico entre los padres. De existir algún problema e impugnar la paternidad por parte de la pareja simplemente con la prueba de ADN se demostraría la paternidad o vínculo biológico existente entre padre y bebe.

Inseminación Heteróloga. Salvador (2007) En este tipo de técnica existen diferencias ya que el material genético masculino le pertenece a un donante a la pareja establecida, esta técnica también es conocida como supra conyugal ya que el semen le pertenece a una tercera persona además se puede realizar en una mujer sea esta soltera, viuda y/o divorciada o casada. Para este tipo de casos existen bancos de espermatozoides que se encuentran congelados este tipo de métodos de congelamiento comenzaron a usarse en la década aproximadamente en 1970.

En este tipo de método si se genera problemas y muy serios estos vistos jurídico y ético, es así que desde un punto de vista ético ya que la pareja acepta para que exista la intervención de una tercera persona y que esta aporte el gameto sexual para así poder procrear y a su vez deslindar cualquier tipo de responsabilidad hacia este nuevo ser humano.

Si este tipo de método se visualiza desde un punto de vista genético el nuevo ser seria producto de la madre y de la tercera persona quien aporte el gameto más no del marido o pareja de la mujer y si se considera así estaría atentando contra las leyes de la naturaleza al permitirse concebir con ayuda de un tercero ajeno a la pareja.

Fertilización in vitro. Salvador (2007) Esta es considerada una técnica básica de reproducción asistida, en donde el proceso de fecundación del espermatozoide y el ovulo se realiza en el laboratorio para así obtener varios embriones los cuales serán implantados en una mujer receptora de forma secuencial hasta obtener éxito en la implantación, el resto son desechados. Existen dos formas de fertilización in vitro: La fertilización convencional y la fertilización mediante Inyección Intracitoplasmática de espermatozoides (ICSI).

Fertilización convencional, Salvador (2007) Es un método creado para aumentar las tasas de reproducción en países con baja tasa de fertilidad, además de darles solución a todos los problemas y tipos de trastornos reproductivos que vienen apareciendo en la actualidad.

La fertilización in vitro consiste en lo siguiente, primero se le proporciona unas hormonas a la mujer las cuales puede ser inyectadas o ingeridas, posteriormente la mujer comienza a producir más de un ovulo es decir multiovulación, a diferencia de una mujer normal que produce un solo ovulo por mes. Este tipo de hormonas estimulan el ovario y por consecuencia se incrementan los folículos y dentro de estos folículos es donde se forman los ovocitos.

Segundo se realiza un seguimiento de la ovulación a través de la ecografía para poder visualizar que tamaño tiene los óvulos, a su vez se realizan diversos exámenes de sangre para poder monitorizar los niveles de la hormona que produce los folículos en crecimiento. Tercero, los óvulos al llegar a un determinado tamaño son aspirados por vía transvaginal, con ayuda de la ecográfica a través de una aguja, luego el ovocito será depositado en un frasco el cual es un medio de cultivo, este será evaluado con un microscopio. Posteriormente el ovocito es colocado en una incubadora con una gota de semen, en consecuencia se produce la fecundación y una vez producida esta se espera un aproximado de cinco días para luego ser implantado nuevamente en el útero de la misma mujer u otra receptora, para que este embrión pueda implantarse y comience de esta manera el desarrollo de una nueva vida.

Método de ICSI. *Inyección Intracitoplasmática de Espermatozoide*, Salvador (2007) este tipo de método se desarrolló por primera vez en Bélgica en el año 1992 esta se realiza en caso que la infertilidad tiene causa masculina es decir el varón no cuentan con una buena calidad y/o cantidad de espermatozoides, se realiza el mismo procedimiento de fertilización convencional, pero al momento de provocar la fecundación no se coloca una gota de semen, si no que se fija el ovulo e inyectan el espermatozoide es decir es una inyección dentro del citoplasma del ovocito y de esta manera se produce la fecundación.

Posterior a la fecundación en ambos casos se deberá realizar la transferencia embrionaria, esta radica en seleccionar el mejor embrión al quinto día para ser implantado en el útero de la futura madre.

Cabe resaltar que con el método ICSI muchos hombres lograron superar la infertilidad quienes en su momento no tuvieron resultados con otras técnicas de reproducción asistida.

Además aclarar que ambos métodos descritos líneas arriba, requieren tres pasos de gran importancia:

- ▲ La captura del ovulo,
- ▲ La fertilización en el laboratorio
- ▲ Transferencia dentro del útero de la madre.

Se dice que el éxito de la Fertilización in Vitro es de 10%, por lo que de cada 100 mujeres solo 10 llega a tener éxito, es por eso que los procedimientos de fertilización in vitro se vuelven a repetir de forma consecutiva. Esta falta de éxito se debe a abortos espontáneos o a la no implantación, hay que recordar que la mujer tiene más de cinco hormonas que debe tener niveles en sangre apropiados y trabajan en forma coordinada para que el útero sea apropiado para el embrión.

Sin embargo las clínicas magnifican sus éxitos y enmascaran a través de la oferta de la esperanza de que las parejas infértiles puedan procrear. Los riesgos

que trae la práctica sobre la mujer que desea tener hijos son altas, por un lado la frustración debido a que después de un procedimiento no haya tenido el éxito esperado, por otro lado el dolor y el malestar que deberá sentir al momento de recibir los fármacos para estimular mayor producción de óvulos y la extracción laparoscópica.

La maternidad subrogada y el ordenamiento jurídico peruano.

En el ordenamiento jurídico Peruano la Constitución Política del Perú en su artículo 2, inciso 1 este habla del concebido como un sujeto con derecho además es decir tiene derecho a la vida a gozar de una identidad y una integridad moral sea física y además psíquica así mismo contar con un libre desarrollo y disfrutar de un bienestar. Es decir la concebida cuenta ya con derechos desde su concepción. (Constitución Política del Perú, 2006)

El código Penal. También se manifiesta sobre este tema al respecto en el artículo 1° ley 27716, mayo 2012 al cual añade el artículo 124° A.

El cual indica establece pena de libertad a la persona que haga daño a la salud o al cuerpo del ser concebido esta pena no será inferior a un año y ni superior a tres años. (Código Penal, 2008)

De esta manera con esta figura sobre el aborto el Código Penal se busca proteger al ser que no ha nacido estableciéndolo mediante una sanción indicado en los artículos 114° y 120°.

Con respecto al artículo 120° del Código Penal este habla sobre cuando sea de consecuencia el embarazo propio de una inseminación sea de manera artificial y esta a su vez no haya sido consentida y además sea fuera del matrimonio, pero que dichos hechos tengan una investigación y una denuncia, en consecuencia el aborto tendrá como consecuencia una pena no mayor a tres meses.

Además en el artículo N° 324 Código Penal. Indica que si una persona utiliza algunas de las técnicas de reproducción con el objetivo de realizar clonaciones de

seres humanos este tendrá una pena de privación de la libertad esta será no menor de seis meses y no mayor de 8 años además de ello la inhabilitación.

Es decir para que se considera que la vida empieza desde la concepción y que este es considerado desde ya como un ser de derechos, para que se le atribuya derechos patrimoniales este ser debe estar considerado a nacer vivo además en lesiones el artículo 124° A, las penas con privación de libertad van hasta los cinco años. (Código Penal, 2008)

Código Civil Peruano. De igual manera en el Código Civil Peruano en su artículo 1 habla que una persona ya es un sujeto de todo derecho desde el día de su nacimiento. (Código Civil, 2006).

Código de niños y adolescentes (Ley N° 27337). En el título preliminar artículo 1° habla sobre la vida del niño y la integridad del mismo en el cual indica que el niño y también el adolescente son seres de derecho a la vida desde aquel momento en su concepción.

En este código se protege la vida del concebido además se le protege de experimentos que estos puedan sufrir o de cualquier tipo de manipulación genéticas que contravengan a su integridad y a su bienestar con respecto a su desarrollo mental o físico. El Código de niños y adolescente también se manifiesta con respecto a la realización del tema puesto que en su artículo I y artículo II del título preliminar habla sobre el concebido (se entiende que es posterior a la fecundación) y lo establece como un ser que tiene derechos.

La Ley General de la Propiedad Industrial (D. Leg. N°823) También se manifiesta al respecto indicando que en el artículo 28° cualquier intervención sobre la composición del cuerpo del ser humano además de la identidad y carga genética de este mismo, no son patentables.

Constitución (Protección del Niño y la Mujer) La constitución Política del Perú no se ha manifestado de manera expresa sobre la reproducción asistida dentro de su normativa, a su vez la reproducción asistida tiene conexión con otros derechos como por ejemplo a la vida a la salud a su dignidad como persona.

Por su parte la Carta Magna nos deja la posibilidad de que se pueda ver aquellos derechos que estén relacionados a la dignidad del ser humano. Si se habla de reproducción asistida esta trae principios los cuales se basan en la no discriminación, la autonomía de voluntad además igualdad, si hablamos de maternidad subrogada este está ligada al principio de la no discriminación es decir aun mujer que es infértil no se le debe privar el derecho de reproductivo ya que al hacer esto estaríamos atentando y vulnerando su derecho a la no ser discriminada.

Es también relevante indicar que la fecundación artificial no solo participa la pareja si no a su vez actúa o participa una tercera persona totalmente ajena a la pareja la cual puede donar incluso sus gametos y está a ser de manera anónima la deslinda de cualquier responsabilidad además de ello se priva de conocer sus derechos sobre el concebido el cual también es privado de conocer sus verdaderos orígenes.

Se puede ver que esto a su vez constituye una violación a la dignidad que es contrario a lo que está establecido en la constitución peruana artículo 1° (CPP, 1993).

La Declaración Universal de Derechos Humanos (DUDH).

Indica que la dignidad de la persona es un pilar fundamental de los derechos humanos, esto es pieza fundamental de la libertad paz y justicia, ante ello se debería considerar instituciones que regulen la maternidad subrogada de tal manera que no se vea en riesgo la explotación de la mujer y el comercio de un ser. De tal manera que no se siga atentando contra la dignidad de las personas.

Ley General de Salud.

Por su parte en el Título Preliminar (Art. N° III).- Indica que el concebido está considerado un sujeto con derecho en el campo sobre la salud .Además la ley G. de Salud en su artículo 7° indica que toda persona cuenta con el debido derecho a requerir al tratamiento para solucionar el tema de su infertilidad al mismo tiempo dichas personas podrían procrear gracias al uso de las técnicas de reproducción asistida, esto siempre y cuando cumplan con el requisito que la madre genética y además la madre gestante estas recaigan referente a una mismo ser. (Ley General de Salud) Al respecto sobre las técnicas de reproducción asistida el artículo 7 de la Ley 26842 regula el uso de estos métodos pero a su vez esta ley es deficiente además incompleta.

Limitaciones del Art 7 de la Ley General de Salud.

El ordenamiento jurídico peruano habla sobre la reproducción asistida en el artículo 7° de la ley General de Salud N° 26842 el cual indica que la persona puede solicitar tratamiento para su infertilidad, además de ello podrá procrear contado con los técnicas de reproducción asistida esto siempre y cuando cumplan con la condición que la madre gestante y la madre genética sean la misma persona además de ello que para contar con las técnicas de reproducción asistida se debe solicitar y tener el consentimiento previo de dichos padres biológicos.

Además está prohibido según este articulo la fecundación de dichos óvulos para fines que sean completamente contrarios a la procreación como también la clonación de seres.

Partiendo de los supuestos anteriores dicho legislador indica que en esta técnica de reproducción asistida solo podrían darse cuando el ovulo es de la misma persona quien lleva el embarazo caso contrario o que no cumpla con este requisito no podrá solicitar ni practicar estas técnicas.

En la Ley General de Salud se manifiesta a través de este artículo sobre la reproducción asistida “Toda persona tiene derecho a recurrir al tratamiento de su

infertilidad, así como a procrear mediante el uso de técnicas de reproducción asistida siempre que la condición de madre genética y madre gestante recaiga sobre la misma persona. Para la aplicación de técnicas de reproducción asistida se requiere el 110 consentimiento previo y por escrito de los padres biológicos. Está prohibida la fecundación de óvulos humanos con fines distintos a la procreación, así como la clonación de seres humanos.”

Según la norma indica que se puede recurrir a dichos métodos de tal manera se le pueda dar tratamiento a la infertilidad según la norma este es un derecho. Lo que se puede concluir sobre la fecundación heterologa es que se puede recurrir a este tipo de técnicas siempre y cuando sean con material genético masculino, y además que la condición de madre gestante y que la madre genética sean la misma.

Legislación comparada.

En el país mediante la Ley General de Salud N° 26842 y en su artículo 7° se faculta el uso de las técnicas de reproducción asistida excluyendo totalmente cualquier tipo de experimentación y/o clonación alguna. (Ley General de Salud)

En algunos países de Europa han regulado y fijado normas sobre la fertilización in vitro, Cifuentes (1995) indica que existen numerosos países donde aprobaron la fertilización y han tomado a esta como una fuente común de reproducción.

La maternidad subrogada es legal solo en algunos países en los cuales cuentan con unas leyes, las cuales, regulan estas prácticas reproductivas. Algunos de los países, en los cuales, la maternidad Subrogada están acorde a su ley son Ucrania, Portugal, Rusia, Georgia, Canadá, Estados Unidos y Grecia. En estos países la maternidad subrogada está totalmente permitida.

Cada país tiene una condición legal distinta es decir tiene que cumplir con ciertos requisitos al cumplir estos ya se puede realizar de manera legal este proceso.

Además este método reproductivo tiene limitaciones para cierto tipo de familia conformados por parejas homosexuales, algunos países como Canadá y ciertos estados en Estados Unidos permiten que este tipo de parejas puedan acceder a este tipo de métodos de reproducción.

A su vez también en Europa dicha maternidad subrogada está prohibida países como Francia, España, Noruega, Islandia, Italia, Austria, Moldavia, Suecia, Estonia.

Además en diferentes países del mundo tienen distinta normatividad es necesario realizar comparaciones y conocer qué tipo de criterios utilizaron para poder de alguna manera regular la maternidad subrogada o también conocida como vientre de alquiler maternidad subrogada.

Según Hernández (2017) indica que cada País ofrece una legislación y una regulación buscando este acorde a su ordenamiento jurídico, se detallara en el estudio que tipo de tratamiento se les da.

Países que prohíben la maternidad Subrogada: En la gran mayoría de países se optó por prohibir la maternidad subrogada y además anulan todo tipo de acuerdos que se puedan dar en este tipo de técnicas.

Australia el Informe Waller (1982 - 1984). En dicho país se inició la regulación con un informe el cual dentro de lo más resaltante destaca la donación de embriones y además de gametos esto si en una rigurosa confidencialidad, además de ello el permiso de congelación de los embriones.

Este informe le sirvió como base y precedente para poder redactar la ley de 1984 este sobre la infertilidad y los procedimientos médicos esta leyó tuvo que ser

reformada en 1987. En dicha ley se prohíbe además la creación de los embriones in vitro para cualquier uso distinto a la experimentación, además se exige ciertas autorizaciones para el uso de dicho material, también se prohíbe la creación de híbridos y además de cualquier tipo de clonación.

España (Ley 35 sobre Técnicas de reproducción asistida de 1988). En dicho país cuenta con esta ley que habla sobre las técnicas de reproducción asistida además es considerado el primero en tomar la iniciativa en regular la inseminación artificial y la fecundación in vitro, es por ello que España es uno de los países en Europa donde se regula la maternidad subrogada se prohíbe la gestación de sustitución bajo cualquier circunstancia además de incurrir en este tipo de acto existe una sanción penal para los que intervengan como parte de esta práctica.

En Francia (Ley de respeto al cuerpo humano de 1994). Se regularon tres leyes entre las cuales reglamenta los datos que maneja en las áreas de salud, la otra reforma el código civil de esta manera establece normas las cuales protegen al cuerpo humano y el respeto que este debe tener a su vez también busco la regulación de la filiación cuando al usar las técnicas de reproducción asistida.

En el año 1993 fue creada la asociación nacional está de inseminación artificial está dada por sustitución, a pesar de existir este el código penal de dicho país prohíbe totalmente dicha práctica aduciendo que el contrato realizado entre la pareja que solicita y la mujer portadora carecería de toda validez, esto debido a que dentro de la norma Francesa tiene como principio la integridad de la persona. De tal manera que en Francia solo están autorizados como contratos lícitos aquellos que no puedan atentar contra la persona.

En este país se ha rechazado la legalización de la maternidad subrogada ya que indica que traería una inseguridad para el menor a su vez para los futuros padres y para la que lleve al menor en el vientre a sí mismo para todos los que intervengan en dicho acto. Además el comité de Ética Francés indico que dichas prácticas solo podrán servir para fines comerciales favoreciendo a intereses económicos y esto conllevando a la explotación de mujeres que son vulnerables,

indica que la gestación por sustitución afecta la dignidad humana y esto puede traer graves problemas de tipo emocionales tanto como para madre como para el niño.

El Código Francés tiene una coincidencia con lo establecido en nuestro artículo por su parte en el Artículo 16.7 que todo convenio que trate la maternidad subrogada es decir gestación por cuenta de otra persona será considerada nula a su vez en el su Código Penal castiga a los participen en proceso ya sea como intermediarios entre el comitente y la madre gestante. Además que si se evidencia que existe la finalidad de lucrar con ello el tipo de pena seria doblada esto según el Artículo 227.13.

Suiza. La maternidad subrogada está prohibida mediante su Constitución establecido en su artículo 119.2. D. Toda donación de embriones además todas las formas de gestación por sustitución. Castiga con prisión o multa a las personas que soliciten y a quienes lo realicen y a los intermediarios.

Italia. Cuenta con normas en reproducción asistida en la cual prohíbe totalmente toda procreación medica asistida que sea de tipo heterologa entre ello la gestación por sustitución, en su artículo 12.6 está establecido que son nulos cualquier tipo de convenios que sean generados en la gestación subrogada además de ello también es castigado todo tipo de publicidad relacionada a esto.

Holanda. La maternidad subrogada es un acto nulo es decir no es válido un contrato ya que aducen que lo que origina a crear un contrato tiene un fin ilícito, además este es contrario a la moral así mismo al orden público. En su país está totalmente en contra de cualquier tipo de comercialización de arriendo de útero esto apoyándose en que no sean infringidos el orden público como también la moral.

Alemania (Ley de Protección al Embrión de 1990) En dicho país está penalizado es decir la persona que haga uso de la fecundación de un ovulo para luego transferirlo a una mujer portadora y este no le perteneciera o sea ella a quien

se le extrajo el mismo, a su vez si se realiza la fecundación artificial con la finalidad de que este sea transferido a un tercero después de nacer, para tales casos las mujeres portadoras quedan impunes los sancionados o castigados son los profesionales de salud. Además en este País la práctica conlleva a consecuencias de tipo penales de privación de la libertad de hasta tres años o caso contrario con una multa.

Además Alemania tiene la una ley la cual busca proteger al embrión, esto establecido en 745 / 90 de 1990 en su artículo 1° con el titulo la utilización abusiva de las técnicas reproducción asistida a su vez detalla cuales seria las conductas que merecerían una sanción:

- ⤴ La transferencia del ovulo de una mujer a otra.
- ⤴ Realizar una fecundación artificial con óvulos distintos a la mujer de quien proviene el ovulo.
- ⤴ Que se extraiga del embrión de una mujer antes de este sea implantado en el útero y que sea transferido realizar acciones contra su protección.
- ⤴ Que una mujer fecunde a un niño con el fin luego de entregarlo a terceros.
- ⤴ Iniciar un embarazo artificialmente con un ovulo distinto al cuerpo de la mujer.
- ⤴ Se establece además que no serán castigada la mujer que lleva la gestación y tampoco quien hace el requerimiento el castigo serán hacia los profesionales de salud.

Regulación en países que permiten la maternidad subrogada: Suecia (Ley de Inseminación Artificial 1985). En este país la maternidad subrogada no está permitida siempre y cuando esta se producto de una contraprestación monetaria que exista una ganancia está prohibida la comercialización de tal figura.

Se plantean requisitos para que este tipo de técnica sea válido es decir que la mujer que este impedida de tener hijos adopte a la menor de la mujer que dio a luz, por esta adopción tampoco se permite una compensación económica.

Es decir en todo aspecto se prohíbe el comercio de alquiler de vientres y de esta manera de puedan traer niños realizar algún tipo de contrato por sustitución.

Existe la ley establecida el 1 de marzo de 1985 el cual prohíbe toda actividad sobre la maternidad subrogada esta cuando exista una compensación económica de por medio. Esta ley la fue presidida por el Comité de Inseminación el cual fue creado en 1981.

Países que no cuenta con Regulación determinada: Colombia; En dicho país no cuenta con una regulación expresa es decir sobre las técnicas de reproducción asistida al no contar con una regulación específica dichas prácticas que viene siendo realizada están consideradas como lícitas.

EEUU (No cuenta con legislación uniforme - Maternidad Subrogada) Este al ser un país que está constituido de diversos estados en la cual existen diversas legislaciones, cada estado tiene su propia legislación a su vez no existe una ley la cual prohíba expresamente a la maternidad subrogada. El estado de California llega a aceptar a la maternidad subrogada mediante contratos los cuales cuentan con un valor legal además de ello también se consideran como padres a los padres biológicos o genéticos si nacen por esta técnica.

Inglaterra (Ley de Fertilización Humana y Embriología de 1990) En dicho país mediante el informe de Warnock de junio de 1984 este informe habla sobre un vacío legal, además habla que debería ser considerada un delito si realiza con un fin económico o por dinero.

Par poder controlar dicha situación el Reino Unido realizó dicha ley la cual penaliza todo tipo de comercio que conlleve a la maternidad subrogada todo aquel que lo facilite.

Países que Regulan y determinan la maternidad subrogada; Brasil. En dicho país existe una resolución del Colegio Federal de Medicina el cual establece sobre la maternidad por sustitución o subrogada o también llamada vientre de alquiler este se podrá dar cuando se demuestre que exista un problema el cual sea motivo de impedimento para que se pueda lograr una reproducción, solo en este caso se podrá hacer uso de esas técnicas pero además la madre portadora sea o tendrá un vínculo o algún tipo de parentesco este debe ser de segundo grado de ser otro el caso de madre portadora este deberá tener una autorización por el consejo de medicina, así mismo se prohíbe que este tenga un fin lucrativo.

Canadá, Dicho país también por medio del informe Ontario permite la maternidad subrogada y a su vez permite que su legislación regule los contratos además en dicho informe se formulan recomendaciones al caso, reconoce como padres a quienes contratan los servicios de la mujer portadora.

Escocia, este país considera que la maternidad subrogada debe permitirse siempre y cuando estas sean realizadas por circunstancias médicas.

India, Desde el año 2002 es que en este país la maternidad subrogada está permitida convirtiéndose este país en donde realizar este tipo de procedimientos es sumamente económico.

Además de ello las leyes de dicho país son más flexibles. Esto es sumamente aprovechado por los extranjeros que han convertido en una práctica conocida internacionalmente.

Rusia, En el país la maternidad subrogada o vientre de alquiler está totalmente permitido. Pero como el resto de países a pesar de estar permitida cuenta con vacíos en su legislación por ejemplo la madre portadora no está obligada a dar su autorización para que los padres de dicha criatura sean inscritos como tales a pesar de tener un nexo biológico, dicha madre portadora fácilmente puede quedarse con la criatura si así lo deseara.

En dicho país tampoco tiene soluciones ante los problemas en el que se utilizan a las mujeres portadoras para los tratamientos en mujeres madres solteras o padres solteros, que deseen ser padres entre otros.

Se regula mediante la en Código de familia de la Federación Rusia del año 1995 y la Ley Federal de Salud de 2011 Orden N° 67 del Ministerio de Salud de la Federación Rusa en técnica de reproducción asistida sobre la infertilidad femenina y masculina. Para que la mujer pueda ser madre portadora debe haber tenido por lo menos un hijo propio en buena salud y ella contar con buena salud, además si es casada necesita el consentimiento del esposo, solo se admite que sea madre portadora mas no que otorgue sus óvulos, material o carga genética.

A demás habla que pueden solicitar o acudir a este tipo de técnicas mujeres solteras casadas o convivientes, no menciona hombres solos algunos autores indican que esto podría ser tomado como algo discriminatorio.

Israel, Se estableció en 1996 a través de la Ley 5756, regulaciones para la gestación por sustitución, fue realizado por un comité de especialistas. Establece reglas claras como: Los padres deberá ser una pareja heterosexual, con certificación de incapacidad de procrear, en el caso de la madre gestante no deberá proveer de gametos. Así mismo deberá tener entre 22 y 38 años, así también deberá ser soltera o divorciada y haber tenido un hijo propio anteriormente. Por otro lado ambas partes deberán celebrar un contrato y posterior al nacimiento realizar a través de un juez.

Ucrania. Se considera a este País como el más liberado en este tipo de temas ya que en su Código Civil establece que toda persona sin distinción de género tiene derecho a ser tratado por medio de técnicas de reproducción asistida esto bajo los procedimientos establecidos según ley. Se considera legal la maternidad subrogada. En su legislación también regulan la filiación ya que en el Código de Familia en su artículo 132.2 indica que si un ser fue concebido por los conyugues y este fue por medio de técnicas de reproducción asistida donde se usó el cuerpo de otra mujer para gestar a la criatura los padres de este niños serán el matrimonio.

Con esto se hace impedimento de que la gestante pueda hacer algún tipo de reclamo de filiación, a su vez impide de que las parejas homosexuales puedan contratantes de este tipo de técnicas.

Necesidad de una norma que regule el uso de las Teras en el Perú.

Se ha descrito en párrafos anteriores que los técnicas de reproducción asistida son un conjunto de procedimientos y cómo podemos ver están compuestos de procedimientos, técnicas en la que se expone la vida de la mujer que se somete a estas técnicas así como la vida de los embriones y nacidos productos de estas técnicas. Por otro lado se requiere una certificación de calidad y ética de los laboratorios y de los profesionales que realizan estos procedimientos.

En Perú no existe regulación en los procedimientos, éticos ni legales sobre el uso de las técnicas de reproducción asistida, en otros países en cambio se buscó una regulación ante este tipo de avances en la biotecnología, Países tales como Italia y España. En el país existe una serie de implicancias legales sobre el uso de las técnicas de reproducción asistida, aun así existe un silencio legislativo el cual se hace peligroso ya que esta indiferencia que se toma frente a este tipo de vacíos podrían favorecer económica y legalmente en gran medida a las clínicas que realizan este tipo de técnicas de reproducción asistida y desproteger totalmente a la mujer que se somete y al concebido, producto de la fecundación.

En la actualidad existen demandas sobre problemas entre madres subrogadas o maternidad subrogada o también llamadas madres portadoras de un ser. El cual ante su falta de regulación termina siendo un problema realmente agudo.

Además de ello en el caso de la reproducción asistida en las mujeres viudas solteras o separadas esto también traen problemas a futuro ya que traen a un ser con carencia de una imagen paternal. Con respecto a la donación esta también trae problemas y muy serios. Qué pasaría con la persona que dono el gameto, si a futuro desea conocer la relación con el ser procreado.

Según Canessa (2011) indica que es necesario que en el país se deba contar con una legislación que sea más específica sobre los el uso de las técnicas de reproducción asistida, esto en comparación con otros países que ya cuentan con tal legislación como son España y Italia, que cuentan con normas sobres la procreación medicamente asistida.

Varsi (2001) manifiesta que importante en nuestro Código Civil modificar e incorporar una parte que regule a la filiación y técnicas de reproducción asistida además entre ellos tener el poder de legislar sobre los efectos que traería la reproducción por técnicas, regular la parte administrativa y sanitaria, llevar un control sobre los centros de salud donde se realizan los procedimientos, además sancionar en caso exista algún tipo de incumplimiento.

Varsi(2001) Además indica que los padres que deseen optar por el uso de las técnicas de reproducción asistida deben estar debidamente informadas sobre los efectos que estas pueden traer además conocer las características de los procedimientos y deben dar su consentimiento por escrito esto ante un documento el cual este detallado todo con claridad.

Varsi (2001) detalla que el uso de estas técnicas solo deben realizarlas cuando se demuestre que no existe la posibilidad de tener hijos, que las entidades que realizan los procedimientos realicen los estudios necesarios a los gametos para de tal manera poder detectar cualquier tipo de mal congénito y que se sancione si es que se utilizaran gametos que pudieran haberse detectado cualquier tipo de anomalías.

Sobre los datos de donante el Doctor Varsi (2001) manifiesta que deben mantener ese en absoluta reserva y estos solo se revelaran mediante una orden judicial.

Además el Doctor Varsi (2001) expresa que existe la urgente necesidad de que se dicte una norma especial que norme a las técnicas de reproducción asistida.

Reproducción asistida en el País. Cuando se dice que trae problemas ya que la aplicación de estos tipos de técnicas de reproducción vienen teniendo muchos avances con respecto a la ciencias en el país existen un sinnúmero de clínicas que son especializadas en estas técnicas de reproducción asistida, nuestra legislación es muy escasa con respecto a este tema y nos lleva a pensar si la mejor opción sería prohibirlas o tal vez necesaria una regulación específica , es decir permitirla sin límite alguno o permitir que siga avanzando la ciencia y lo regularla de alguna manera, o permitir que este tipo de métodos lleven a algún tipo de mercantilización humana.

La adopción. Elías (2004) este tipo aplicación podría determinarse como una muy posible solución ante el uso de las técnicas de reproducción asistida es decir que este tipo de familias que busquen tener un hijo, puedan estudiar las ventajas sobre una posible adopción y que a pesar de no tener un lazo de consanguinidad este menor pueda ser criado dentro de un seno familiar , esto a su vez traería una estabilidad a la sociedad, a decir verdad esta no es la primera opción de las parejas infértiles por diversos motivos ya sea por querer tener el lazo biológico o de consanguinidad o cuando dichas parejas intentaron optar por la adopción estas se vieron envueltas en muchas dificultades al momento del proceso entre ellos requerimientos económicos entre otros, ante los problemas que se vienen presentando respecto del uso de la maternidad subrogada la adopción sería en método más seguro para una pareja.

Dignidad de la madre y derechos del concebido. Varsi (2001) La dignidad humana es sin duda un principio establecido como fundamental para la persona , esta dignidad debe estar reconocida desde la concepción de ser hasta el día de su muerte, el uso de estas técnicas de reproducción asistida traen un gran impacto en las familias por consecuencia en el derecho de familia ya que en la actualidad la fecundación de la pareja no se da solo a través de la relación sexual como siempre se ha venido dando anteriormente esto de manera natural y por ende no traían este tipo de problemas de filiación, identidad, a la vida, a una familia, ya que gracias a los avances de la biotecnología en la actualidad la madre gestante y además la madre genética no sean la misma.

Se necesita en nuestra jurisprudencia es necesario que se regule de esta manera no se vean vulnerados dichos derechos. El concebido es un ser que por ende posee dignidad, en el camino de la fecundación o de los métodos de fertilización usados para lograr la fecundación existen muchas muertes de embriones.

Cuestiones éticas de la maternidad subrogada. López (2004) Muchas mujeres al tratarse con este tipo de técnicas quedan expuestas a llevar una gestación múltiple es decir un embarazo de mellizos o trillizos los cuales ponen en riesgo latente a la madre y no solo a ella sino también a los concebidos ya que en su mayoría de cosas al tratarse de una gestación múltiple estos terminan en un parto prematuro. Muchas parejas se enfocan en la emoción del momento y pocas se enfocan en las consecuencias que estas traerán a futuro en sus vidas, confían plenamente en las palabras y detalles que le otorga un servidor de la salud ya que si bien se sabe el fin de este es velar integralmente por la vida y además la salud de la sociedad.

Las clínicas se deberían regir en puntos éticos, puesto que en muchas ocasiones se ofrecen aparentes soluciones a parejas estériles las cuales no se les facilita una información del todo adecuada de acuerdo al tipo de técnica que se utilizara en el caso, muchas veces por no decir en la mayoría de casos se omite información importante a las parejas que acuden para realizarse este tipo de técnicas, no se les informa la cantidad de embriones con los cuales realizan el procedimiento y que se hacen con los que sobran al terminar el tratamiento, además de ello de todas las complicaciones que con lleva el tratamiento las molestias que la paciente sufre. No se debe confundir a la reproducción asistida como un procedimiento terapéutico puesto que esto sería falso ya que este no facilita ninguna cura a la pareja lo que sí es un medio para la fabricación de un ser.

Dichas clínicas que realizan estas técnicas de reproducción asistida se basan en el artículo 7 de la Ley General de Salud él se podría decir que en cierta medida regula el uso de estas técnicas pero que a su vez al ser una norma incompleta resulta ser deficiente creando vacíos.

Problemas Legales que puedan generarse por la maternidad subrogada.

Vanessa (2011) indico que se presentan diversos problemas entre ellos el que la madre gestante o portadora desee quedarse con la criatura o nuevo ser, que psicológicamente se vea afectada y esto le traiga problemas muy graves a futuros. A su vez se podría ver afectado el nuevo ser ya que se puede dar el caso de que ni la madre portadora y tampoco la madre que realizo el contrato tampoco desee al nuevo ser.

Que durante el periodo de gestación se logre detectar que el nuevo ser tenga algún mal congénito o anomalía o padezca anormalidades de tal manera que la pareja tenga libre decisión de realizar un aborto terapéutico y obligando a la gestante a realizarlo. Que la pareja que realizo el requerimiento es decir la pareja estéril se separen durante el periodo de gestación de la madre portadora.

Tratamiento legal de los Vientres de alquiler. Según el UE (2014) Informe anual de la UE sobre los derechos humanos y la democracia en el mundo en 2014 aprobado por el Parlamento Europeo mediante este informe se condena la práctica de la gestación por sustitución ya que indican que esta es contraria a la dignidad de las mujeres, indicando que el cuerpo y las funciones reproductivas de estas son utilizadas como objetos, además manifiestan que deberían prohibirse dichas prácticas ya que ellas tienen implicancias de explotación.

Implicancias de la maternidad subrogada. Profesional (2015) indica que los contratos que de gestación subrogada es una manera de explotación hacia la mujer ya que el cuerpo de esta es utilizado a cambio de dinero además indican que se ha descubierto que en diversos países se demostró que este tipo de redes se encuentra a su vez vinculadas a trata de persona y prostitución.

A su vez el niño se convierte en un producto de forma comercial y solo cumple la función de satisfacer la necesidad de una persona este niño al ser considerado o tratado como comercio tiene que cumplir con estándares de calidad poniendo en riesgo que si no llega a cumplirse cierto requisitos se procedería a su devolución.

La revista Profesional (2015) habla que como se invirtió un precio alto por el producto se crean tipos de expectativas es decir que consideran la posibilidad de personalizar el producto y solicitando características concretas en referencia a este menor es decir no solo se conforman con el recibir al niño si no buscan cierto tipo de garantías respecto a él.

Velásquez (2015) Indica que uno de los problemas que puede traer la maternidad subrogada es que el menor nazca con alguna malformación o a su patologías y esto en consecuencia pueden generar rechazo por parte de la pareja que requirió el procedimiento es decir los padres comitentes.

Que la madre subrogada llegado el momento no desee entregar al menor y desee ejercer sus derechos como legalmente se encuentran establecidos haciendo prevalecer en todo momento su calidad de poder ser la madre biológica este es el caso más frecuente que se da daños físicos y psicológicos en la madre subrogada.

Consecuencias de la maternidad subrogada para el niño. Profesional (2015) indica que existen consecuencias muy graves respecto a este tema ya que el niño se convierte innegablemente en un producto, además de ellos el menor se ve limitado o casi impedido a conocer su identidad, probables secuelas psicológicas ya que indica que durante el periodo de gestación se crean lazos y esto según estudios es muy importantes para el niño , pero cuando se trata solo de un comercio esto definitivamente afecta al menor psicológicamente y esto se agravara más cuando dicho menor desee saber cuáles son sus orígenes.

Consecuencias de la maternidad subrogada para la mujer. La mujer que decide alquilar su vientre se expone a pasar por muchas pruebas para que de esta manera pueda ser evaluada y así ver que tendrá un buen producto y la calidad de vientre que albergara al bebe. Profesional (2015) indica que la mujer es quien siente todo el peso de la explotación ya que es tratada como comercio y no como personas.

Consecuencias de la maternidad subrogada para los compradores. Los deseos de ser padres traen consigo consecuencias sobre estos ya que según Profesional (2015) estos también están bajo una presión psicológica muy alta ya que no cuentan con la certeza absoluta que la mujer que dio su vientre en alquiler no se arrepienta de continuar con la gestación o que algún donante de los gametos pueda reclamar la custodia de este menor.

Tráfico de Personas. La infertilidad a simple vista puede ser ajena a la sociedad ya que afecta a un mínimo de las personas la revista Profesional (2015) relata que la gestación por subrogación es además fuente de explotación y tráfico de personas, indico que en Estados Unidos quedo en descubierta un red que había realizado un inventario de bebes no nacidos para venderlos usando vientres de alquiler. Además indica que en Asia se vio descubierta la red donde se vendían bebes en las cuales se encontraron jóvenes Vietnamitas las cuales eran víctimas de secuestros las cuales fueron engañadas ofreciéndoles una oferta laboral para así ser víctimas y pasar por la gestación subrogada.

Profesional(2015) indica que en Nigeria se logró rescatar a treinta y dos niñas víctimas de secuestro y extorción entre 15 y 17 años de edad que eran utilizadas como vientres de alquiler las cuales eran obligadas a vender a sus bebes el precio se indicó que era variable esto dependía del sexo del menor.

Ante tan situación el Parlamento Tailandés dio la aprobación de un Ley la cual prohíbe la gestación subrogada o vientre de alquiler esto debido a que el consejo médico de Tailandia indico que por medio de estas prácticas se pueden fabricar muchos seres al año.

Contrato de vientre de alquiler. Rodríguez (2012) define como el contrato de alquiler de maternidad subrogada aquel que se determina por medio de una acuerdo en el cual una mujer acepta quedar embarazada del donante del espermatozoide y de su esposa, al cumplir el periodo de gestación el bebe sea entregado a los comitentes, renunciando a todos los derechos para con el recién nacido esto a cambio de una contraprestación por lo general de tipo económica.

En Estados Unidos, el estado de Luisiana establece este contrato de maternidad subrogada bajo los términos de que cuando se culmine la gestación entregarlo a los comitentes y cederles todos los derechos y obligaciones de menor recién nacido.

El contrato de maternidad subrogada puede clasificarse comercial y altruista Rodríguez (2012) habla que cuando se trata de altruista la madre subrogada no recibe pago alguno y que los comitentes se limitan a los gastos que provengan de la gestación.

Es comercial cuando la madre subrogada realiza la gestación a cambio de una remuneración económica y no solo está el pago puede variar de acuerdo a los contratos realizados.

En España la gestación subrogada no se encuentra permitida, considera nulo todo contrato que conlleve el contrato de vientres de alquiler, según País (2016) parejas que deciden llevar a cabo dichos procedimientos en otros Países al retorno cuentan con serios problemas sobre la inscripción del menor en el registro civil.

Rojas(2014) Indica que en el ordenamiento jurídico de Colombia no se encuentra regulado la gestación subrogada, como en otros países que no cuentan con una legislación apropiada este también se ha vuelto un problema ya que muchas mujeres de carencias económicas deciden dar a cambio su vientre en alquiler como un negocio, según Aguilar (2010) El acto por el cual se reproduce la gestación subrogada esté sujeta a una mujer a un compromiso y es a través de estos que cede todo los derechos que ella tenga sobre el menor a los comitentes (Aguilar 2010, pg. 1).

En Colombia (1991) se protege a la familia y se respalda a la técnicas de reproducción asistida en su constitución establecen a la familia como un núcleo fundamental para la sociedad, y sobre los hijos que sea dentro del matrimonio o fuera de este o que estos sean procreados por técnicas de reproducción asistida

cuentan con los mismos derechos. (Art. 42 Constitución política de Colombia 1991).

El autor Aguilar (2010) establece que es lo más viable regular a la gestación subrogada por medio de un contrato de gestación subrogada y que no exista ningún tipo de impedimentos.

Según Aguilar (2010) el acuerdo de un contrato para la gestación subrogada sería totalmente viable y que es necesario una regulación y una implementación de contrato lo más pronto posible ya que no se debe vulnerar los derechos sexuales y reproductivos de una mujer o pareja con problemas de fertilidad.

En Estados Unidos la gestación subrogada se desarrolla con fines lucrativos es considerada una industria que genera muchos ingresos muy elevados, cuando se inicia el proceso de maternidad subrogada este se da inicio en una agencia que es especialista donde las madres subrogadas se encuentran en una base de datos de esta manera los padres comitentes pueden escoger a la futura madre que este más acorde al perfil de ellos Araya (2012, pg. 1).

Estados Unidos tiene un caso muy conocido llamado el caso ("Baby M". Recuperado el 11 de, 2013), se trata de una madre Biológica de una niña nacida en 1986, la cual se negó a entregar a la pareja comitente del contrato. El estado donde se produjo el caso decidió dar la custodia de la menor a los padres biológicos, debido a este caso diversos estados de este país decidieron permitir la gestación siendo así un total de ocho estados.

Rasgos de un contrato. Según Velásquez (2015) El contrato se trataría de un acuerdo privado este puede ser de tipo oral o también escrito y se da entre partes las cuales se obligan sobre un punto determinado, esto conllevaría a un acuerdo de voluntades los cuales generarían derechos y así mismo obligaciones para las partes, entre los tipos de contrato existentes están los :

Contrato innominado. Según Velásquez (2015) En el país no se han regulado aun regulado el uso de las técnicas de reproducción asistida a lo cual no existe una existencia de manera expresa un contrato de maternidad subrogada a lo que se le puede llamar un contrato de tipo innominado porque para las leyes este tipo de contratos aún no tiene un nombre de manera específica ya que las características de estas no se encuentran aún reguladas.

Contrato de tipo consensual y Solemne, código Civil Peruano, indica que las condiciones para que un contrato sea solemne y consensual, es decir solemne que tiene cumplir con formalidades de tipo especiales de lo cumplirse no surtiría ningún efecto civil, cuando se dice consensual este se perfecciona solo con el solo consentimiento de las partes. La autora Velásquez (2015) hace referencia respecto a este punto indicando que el contrato de maternidad subrogada tiene cualidades de ser mixta ya que este tipo de contratos se podrían celebrar con un simple consentimiento de ambas partes pero a su vez este implica el nacimiento de una vida.

El contrato bilateral, el código Civil establece que un tipo de contrato bilateral se da cuando las partes contratantes se ven obligadas de manera recíproca. Según Velásquez (2015) en el contrato de maternidad subrogada se constituye un tipo de contrato bilateral ya que las partes de cierta manera se encontrarían obligadas al cumplimiento de una obligación asumida, siguiendo el principio de reciprocidad cada parte se convierte en el perfil de deudor y acreedor.

El contrato unilateral, Según nuestro código Civil es unilateral cuando una de las partes se obliga con otra y no contrae obligación alguna. Se dice que el contrato de maternidad subrogada tiene este tipo de carácter ya que una de las partes tiene la obligación para con la 'otra persona es decir quedando en posición exclusiva del deudor, según Velásquez (2015) esta figura se asemeja claramente a la donación, es decir que se compromete a cumplir una prestación per sin recibir nada cambio de la prestación realizada.

El contrato oneroso, para que se le pueda denominar oneroso según Velásquez (2015) tiene por objetivo la utilidad de ambos contratantes gravándose cada uno a beneficio de otro. El contrato de maternidad subrogada es un tipo de contrato oneroso y bilateral, donde existen dos obligaciones reciprocas las cuales emanan de un contrato donde se da la entrega del menor al culminar el periodo de gestación, esto a cambio de una retribución económica.

Contrato Gratuito, en el contrato de maternidad subrogada también puede ser gratuito de ser así este sería unilateral ya que solo una de las partes se obliga a entregar al menor al momento del nacimiento es cambio de ninguna retribución económica.

Contrato Conmutativo, este tipo de contrato es aquel contrato según el Código Civil en el cual las partes son ciertas y además equivalentes desde el momento en el cual se celebra el acto jurídico. El contrato de maternidad subrogada puede contener estas características ya que es un contrato que podría ser fácilmente oneroso y conmutativo ya que cada una de las partes tiene un objetivo a obtener de la otra parte estas pueden ser determinadas al momento de la realización del contrato.

Formulación del problema de investigación.

Para Monje (2011) Para iniciar una investigación es necesario poder identificarlo y formularlo. Un problema se trataría de un hecho una situación de reflexión, se trataría de un hecho que se desea resolver.

Ante lo expresado se puede ver que la formulación del problema nos permite de manera precisa lo que se estaría investigando a lo cual se debe especificar tiempo y espacio donde se realiza la investigación.

Pregunta general.

¿Cuáles son las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la corte superior de justicia de lima, 2017?

Preguntas específicas.

Problema específico 1. ¿Qué limitaciones tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada?

Problema específico 2. ¿Cuál es la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada?

Problema específico 3. ¿Cómo la Legislación Internacional y las normas de bioética regulan la fecundación in vitro y la maternidad subrogada?

Problema específico 4. ¿Cuál es el tratamiento legal de los vientres de alquiler en la legislación peruana?

Justificación del estudio.

Monje (2011) indica que la justificación de estudio debe describir de forma clara y consistente el porque es necesaria la investigación estas razones deben justificar la inversión de recursos y esfuerzos de los investigadores, por lo tanto esta investigación cumple con lo exigido.

Justificación teórica este trabajo es importante porque aborda un problema que no es ajeno a los peruanos, dado que las tecnologías de fecundación in vitro no son solo para países desarrollados. Sin embargo debe considerarse que las mujeres que alquilan su vientre pierden la dignidad porque su cuerpo es utilizado. También existen profesionales de la salud que lucran con la vida, creyendo ser dioses creando y asesinando si es necesario a pequeños embriones, con el pretexto de

ayudar a quienes no pueden concebir. Esto es absurdo puesto que hay muchos niños huérfanos y abandonados en el país.

El tema es tabú en el Perú, y tal vez a eso se deba la impunidad de la que gozan quienes se enriquecen con este silencioso negocio.

Este trabajo identifica claramente a la población de mujeres cuyos vientres son utilizados como mercancías. Son mujeres de escasos recursos, que reciben en su vientre a embriones con derecho a la vida. Los niños nacidos como producto de este negocio se ven privados del derecho a conocer su origen. Los beneficiarios de esta actividad son por lo general las clínicas, los turistas, personas mal intencionadas que realizan trata de personas, profesionales que lucran con la vida (biólogos). Sin duda este problema se debe al vacío existente en la ley Peruana. Distinto ocurre en la legislación de otros países que si vienen regulado de manera explícita esta actividad.

El análisis y regulación de este fenómeno requiere contar con especialistas en derecho, bioética, genética y biotecnología.

En esta investigación se busca exponer y resolver el vacío que permite que se realice la maternidad subrogada al margen de la ley, pues lo que no está prohibido o regulado está permitido.

No se busca resolver los problemas de filiación producidos en maternidad subrogada, tampoco resolver los problemas éticos. El conocimiento que se aporta es relación a la importancia que tiene que la maternidad subrogada tenga un respaldo legal con el cual se pueda regular este problema.

La justificación metodológica al igual que la teoría fundamentada usa un enfoque cualitativo con la finalidad de investigar el cambio y así tomar decisiones adecuadas para la investigación.

Utilidad metodológica. El estudio de esta investigación contribuir en un mayor conocimiento sobre el vacío legal que existe en la legislación Peruana, a su vez los resultados de este estudio ayudaran a que se puedan ahondar más en estudios sobre este tema.

Objetivos.

Los objetivos, son aquellas circunstancias que se tiene la expectativa de conseguir en un espacio establecido. En una investigación cualitativa dichos objetivos son fruto de lo que se espera lograr, dentro del proyecto de investigación los objetivos juegan un rol esencial ya que estos permiten dirigir el proyecto de investigación. (Ñaupas; Mejía, Novoa y Villagómez 2014)

Monje (2011) define al objetivo como el nivel de conocimiento al cual se desea llegar, promueve el camino de la investigación y a su vez permiten determinar la ruta para el objetivo.

Objetivo general. El objetivo General esta busca desarrollar y darle una solución oportuna en si al problema en general por el cual se está realizando el proyecto de investigación. Ñaupas (2013)

Determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017.

Objetivos específicos. Dichos Objetivos tienen la finalidad de desarrollar y disgregar el objetivo general se buscan desarrollar logros específicos además de estos deben ser precisos ya que deben detallar los logros obtenidos de manera específica a su vez estos deben plantear lo que se podría hacer para lograr el objetivo general. Ñaupas (2013)

Objetivo específico 1. Analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada.

Objetivo específico 2. Establecer la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada.

Objetivo específico 3. Analizar la legislación internacional y las normas de bioética como regula la fecundación in vitro y la maternidad subrogada.

Objetivo específico 4. Analizar el tratamiento legal de los vientres de alquiler en la legislación peruana.

Supuestos jurídicos.

Monje (2011) habla sobre el supuesto jurídico como una hipótesis del enfoque cualitativo el cual indica una posible explicación esta a su vez puede anticipar en la investigación estudiada y propone respuestas. Desde su apreciación, Canales *et al* (1994, p33) dice que se trata de una suposición probable y está sujeta a examinar.

El supuesto jurídico es básicamente la parte en la cual se describen legalmente supuestos además las consecuencias de estas. A modo de conclusión en mi opinión un supuesto jurídico no es más que una posible solución alternativa a un problema sobre la investigación y esta además tiene gran coincidencia con los objetivos que se plantea en un proyecto de investigación.

Supuesto general. El supuesto general trata de una suposición que se podría adjudicar como verídico en el proyecto de tesis. Ñaupás *et al* (2014).

SG. La falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017 conlleva a la negación de la identidad, filiación, la práctica de turismo reproductivo, agravios contra la mujer y el niño. Además acarrea al incremento desordenado de servicios de madres subrogadas.

Supuestos específicos.

Supuestos Especifico 1. El Art 7 de la Ley General de Salud afecta en la legislación peruana a la maternidad subrogada. En la legislación peruana no se le da tratamiento específico a la maternidad subrogada o vientre de alquiler. No se especifica en relación a las técnicas de reproducción asistida; debido a este vacío legal se incrementará la cantidad de servicios de madres subrogadas y los daños contra el concebido.

No se especifica en relación a las técnicas de reproducción asistida; debido a este vacío legal se incrementará la cantidad de servicios de madres subrogadas y los contra el concebido.

Supuestos Especifico 2. El código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada protege el derecho a la vida desde la concepción y previene toda clase de experimentos.

Supuestos Especifico 3. En la legislación internacional se regula la fecundación in vitro, la maternidad subrogada en busca de protección para el concebido y el avance tecnológico. En la Bioética nacional no existen pronunciamientos de algún comité de bioética nacional en relación a fecundación in vitro y maternidad subrogada.

Supuestos Especifico 4. En la legislación peruana no se regula ni penaliza el hecho de dar el vientre en alquiler a cambio de una retribución económica o beneficio otro tipo.

II. MÉTODO.

Tipo de investigación.

Este tipo de investigación realizada es básica. Para Ñaupas *et al* (2014) cuando se trata de una investigación básica o quizás pura esta trata de revelar o mostrar conocimientos inéditos todo ello a través de la investigación. Así mismo estas pueden ser usadas como bases en futuras investigaciones ya sea en la tecnológica o aplicada, además esta no busca obtener una meta específica, sino está enfocada a descubrir y que en el camino de la investigación hallaran eventuales soluciones (p. 91)

Ramírez (2010) denomina como pura ya se está centrada en el desarrollo de diferentes teorías estas a través de un desarrollo formal y sistemático. Es así que a través de una investigación se podría determinar y confirmar una supuesta afirmación o refutarla (p. 204).

En esta investigación el tipo usado es básica el cual busca el conocimiento a través de la recopilación de datos el cual sirve para ahondar en la investigación se busca antecedentes a su vez se busca dar un aporte a una posible teoría existente.

Enfoque de la investigación.

Esta investigación está orientada a un Enfoque cualitativo. Según Ñaupas *et al* (2014) Un enfoque cualitativo se basan en la examinar teorías y a partir de ahí realizar las investigaciones a través de la recopilación de antecedentes obtenidos las indagaciones realizadas buscando respuestas para así llegar a desarrollar el problema planteado, (p. 95 y 96)

Se decidió por el tipo de método cualitativo ya que permitirá un estudio e investigación de diversos casos que se vienen dando en la Corte Superior de Lima donde se vienen resolviendo casos sobre la maternidad subrogada existiendo un vacío legal en la legislación, este método permitirá conocer a fondo sobre este tipo de casos. Asimismo como técnica se utilizara la entrevista ya que esto nos

permitirá conocer su postura para resolver este tipo de casos en los temas de maternidad subrogada.

Alcance de la investigación.

En esta investigación el alcance es explicativo. Según Hernández, Fernández y Baptista (2010, p. 95), el alcance explicativo busca explicar los fenómenos acontecidos, pretende explicar por qué ocurren estos, en qué circunstancias se desarrollan, a su vez busca que se generen conocimientos sobre estos.

El alcance explicativo permitirá obtener un resultado que pueda ser un aporte para futuras investigaciones. Para lograr ello es necesario ser dúctil, empírico a demás comprometerse con la investigación y saber adecuarse a la realidad actual ya que se recabara información internacional como nacional para sí poder contrastar con el problema general que se tiene en la actualidad. En el presente trabajo se realizará un análisis de la situación actual de la Maternidad subrogada, incluyendo todos los elementos, instituciones y personas que están implicadas. Por otro lado analizaremos las leyes relacionadas a la maternidad subrogada desde la Ley General de salud hasta la constitución. Se rescatara opiniones y conocimientos de personas conocedoras de estos temas. Y con toda esta información se estudiará las implicancias de la Maternidad Subrogada en el Perú.

2.1 Diseño de la investigación.

Cuando se habla de diseño de investigación Hernández et al indica que esta se trata del plan o el tipo de estrategia que se utiliza para lograr a través de esta la información que se anhela .Es decir el diseño se trataría del tipo de procedimiento que se realizara en la investigación la cual ayudaría a obtener una respuesta requerida. (2010, p. 120)

En este tipo de investigación se decidió por optar por la Teoría fundamentada. Cuesta (2006) La teoría fundamenta busca desenvolver fenómenos de esa manera se genera las ideas o nociones las cuales serán utilizadas para así poder llegar a

resolver el problema planteado ,fundamentándose en los estudios realizados, este diseño necesita ser validado y comprobado respectivamente (p. 136-140).

Hernández (2010) también habla que la teoría fundamentada se trata de desarrollar partiendo de la recolección de datos no busca un inicio en ninguna hipótesis o teoría y a través de ello busca el desarrollo de una teoría (p. 192).

A través de este diseño se podrá realizar estudios que nos lleven a una posible solución del problema, ya que este tipo de diseño nos permite interpretar además de tratar de construir nuevas teorías. Este tipo de diseño ayudara a resolver él porque es que la maternidad subrogada aún no está regulado en nuestra legislación Nacional, por qué no se hace nada hasta el momento por buscar resolver el vacío legal existente, a través de jurisprudencia comparada antecedentes y estudios realizados se buscara resolver nuestro problema planteado.

2.2 Caracterización de los sujetos.

Otiniano y Benítez (2014) La caracterización de los sujetos consiste en establecer y describir los personajes de una historia o un hecho o suceso se describe las conductas, patrones de comportamiento, para la investigación realizada los principales personajes son:

Jueces de la Corte Superior de Justicia de Lima. Los jueces tienen como responsabilidad velar y administrar justicia, para lo cual ellos cuentan con una dedicación de manera exclusiva para poder juzgar y de efectuar justicio para este tipo de casos, el magistrado actúa de forma imparcial para la sociedad, fue considerado como muestra en la investigación ya que su capacidad lógica para resolver este tipo de casos usando un razonamiento lógico aplicando debidamente las normas jurídicas.

Jueces especializados en familia cuenta con la función de ante tal caso de administrar una justicia y sentenciar en asuntos contenciosos de la manera más

justa, ecuánime entre controversias de casos del uso de técnicas de reproducción asistida, maternidad subrogada ante tal hecho es por eso que se toma como muestra a un Juez especializado ya que conoce las leyes exhortativamente.

Analizar la legislación internacional y las normas de bioética como regula la fecundación in vitro y la maternidad subrogada.

Abogados especialistas en lo civil, tiene un conocimiento amplio en Derecho Civil regulación solución de controversias.

Abogados especialistas en Penal, tiene un conocimiento amplio en Derecho penal regulación solución de controversias.

Tecnólogo medico se considera en la investigación a dicho profesional es especialista en la fertilidad con los métodos de reproducción asistida a los pacientes con infertilidad para dichos procedimientos se utilizan laboratorios especializados en donde estos desempeñan una función vital, estos procedimientos son de alta complejidad para la reproducción, es por ello que el rol que dichos profesionales es muy importante para la investigación y su opinión es de vital importancia.

Médicos especialistas en fertilidad, para realizar dichos procedimientos se necesitan de médicos especialistas en tratamientos de fertilización in vitro por lo general estos profesionales de la salud tienen que recibir una capacitación en estos métodos de por lo menos tres años más haya de ser ya profesionales en ginecología ello cumplen una función de gran importancia ya que tienen un contacto directo con la pareja que solicitara los servicios de las clínicas especializadas en temas de reproducción asistida.

2.3 Población y muestra.

Población.

La población se trataría de un conjunto de personas de una misma categoría, limitada por la investigación. Según Tamayo(1997) La población estaría determinada por el conjunto de los fenómenos que se va estudiar en donde las unidades de una población poseen particularidades en común los cuales se analizan y estos dan origen a los antecedentes de la investigación.(p. 114)

Entonces se define como población a un conjunto de seres de una misma especie o categoría, cuando este tipo de población no podría ser medida es que se pasa a tomar una muestra de este.

Muestra.

Con respecto a la muestra, Hernández *et al.* (2014) menciona que este se trata de un subconjunto de piezas los cuales corresponden a un conjunto denominado población para determinar la muestra se tiene q tener en cuenta el enfoque.

En esta investigación se incluyeron a 15 profesionales del derecho y la salud. Estos se agrupan de la siguiente forma 3 Jueces de la Corte Superior de Justicia de Lima, 5 abogados especializados en lo civil, 4 abogados especialistas en familia , 1 abogado especialista en penal y 1 médicos especialistas en fertilidad, 2 tecnólogos médicos.

La muestra es no probabilística de tipo especializada o de juicio, porque los sujetos tienen conocimiento privilegiado sobre el tema de la investigación. Se tuvo en cuenta la profesión y la especialidad de los sujetos vinculados al campo de la medicina y a los especialistas en derecho, entre los cuales se encuentran los magistrados que conocen los procesos judiciales vinculados a la maternidad subrogada cuando se presenta una controversia, a su vez se entrevistara a un Administrador de una clínica de fertilidad para saber cómo aborda este tipo de tema.

Tabla 1.
Muestra

Jueces de la Corte Superior de Lima	Entidad laboral	Oficio/Profesión
Veramendi Flores Erick	1° Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Juez especializado en Familia
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial	Juez especializado en Civil
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Juez especializado en Civil

Tabla 2.
Muestra

Especialista en temas Civiles	Entidad laboral	Oficio/Profesión
Emerson Torres Vera	Sociedad de Beneficencia de Lima.	Abogado Especialista en Civil
Edgar Alejandro Martínez Muro	Sociedad de Beneficencia de Lima.	Abogado Especialista en Civil
Briggette Domínguez Alvan	Corte superior de Justicia de Lima	Abogada especialista en Civil
Salas	Corte superior de Justicia de Lima	Abogado Especialista en Civil
Wilder	Corte superior de Justicia de Lima	Abogado Especialista en Civil

Tabla 3.
Muestra

Especialista en tema de familia	Entidad laboral	Oficio/Profesión
Karin Silva Calongos	Poder Judicial	Abogada Especialista en Familia
María Jesús Hulerling Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima.	Abogada especialista en Familia -Apoderada Judicial
Richard William Ríos Bernabé	1° Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Abogado Especialista Legal en Familia

Tabla 4.
Muestra

Especialista en penal	Entidad laboral	Oficio/Profesión
Carmen Remigio Monago	Sociedad de Beneficencia de Lima.	Abogada, Penalista

Tabla 5.
Descripción

Especialista en Tecnología Medica	Entidad laboral	Oficio/Profesión
John Isaías Atoche Zapata	Diagnostica Peruana	Tecnólogo Medico
Juan Saname Arce	Biotechnologo Medico Concebir	Medico Biotechnologo

2.4 Técnicas e instrumentos de recolección de datos.

Técnicas. Según el autor Ñaupas *et al.* (2014) se refiere a los instrumentos como herramientas las cuales tiene una importancia vital en una investigación ya que estas permiten conseguir información la cual será necesaria para lograr los objetivos planteados en la investigación. El instrumento se trata del mecanismo que utiliza quien va investigar para de esta manera poder realizar una recolección de datos que servirán para armar nuevas teorías las técnicas son guías y además un medio por el cual se permite en la investigación constituir una relación con el objeto de la investigación. En la investigación se usará la entrevista y el análisis documental.

La entrevista. Hernández *et al* (2014) dice que básicamente se trata de un instrumento el cual permitirá compilar antecedentes y ser usados desde un enfoque de tipo cualitativo, este tipo de instrumento ayuda ya que si el problema es enrevesado o complicado de estudiar la entrevista es de gran aporte ya que permite transmitir conocimientos despejar dudas y estas respuestas dadas son de gran aporte para la investigación. (p.403). Ñaupas *et al.* (2014) indica que la entrevista se trataría de una conversación prudente o sensata entre el investigador y la persona investigada además es un modo de la encuesta, la cual se trata de establecer preguntas de forma oral esto con el fin de obtener respuestas y estas sirvan para a investigación.

El análisis documental. En cuanto al análisis documental Ñaupas *et al.* (2014) indica que se trata de una técnica la cual permite acopiar distintos tipos de información ya sean de revistas notas virtuales periódicos, los cuales desarrollan conceptos sumidos en un ejemplar. En las cuales se fijan la unidad de análisis

además las categorías (pp. 223 y 224). En la investigación se hará una búsqueda de las sentencias emitidas por la Corte Superior a fin de que se pueda comprender sobre el tema a investigar la maternidad subrogada y buscar así una posible solución alternativa.

Tabla 6.
Validación

Cuadro de Validación de Instrumentos						
Nº	Instrumento	Validador			Cargo	Valoración
1	G.Entrevista	Oscar Rojas	Melanio Dávila		Docente Asesor de Proyectos de investigación y tesis - UCV	95%
		Marino Quispe	Rodolfo Salas		Docente UCV	95%
		Jaime Sánchez	Elider Chávez		Docente UCV	90%
2	G.Entrevista	Oscar Rojas	Melanio Dávila		Docente Asesor de Proyectos de investigación y tesis - UCV	95%
		Marino Quispe	Rodolfo Salas		Docente UCV	95%
		Jaime Sánchez	Elider Chávez		Docente UCV	90%
3	G.Análisis jurisprudencial	Oscar Rojas	Melanio Dávila		Docente Asesor de Proyectos de investigación y tesis - UCV	95%
		Marino Quispe	Rodolfo Salas		Docente UCV	95%
		Jaime Sánchez	Elider Chávez		Docente UCV	90%

Instrumentos.

Según el autor Ñaupas *et al* (2014) se refiere a los instrumentos como herramientas las cuales tiene una importancia vital en una investigación ya que estas permiten conseguir información la cual será necesaria para lograr los objetivos planteados en la investigación.

El instrumento se trata del mecanismo que utiliza quien va investigar para de esta manera poder realizar una recolección de datos que servirán para armar nuevas teorías.

Guía de entrevista. Se usará la guía de entrevista, ya que esta permite interrelacionarse a través de ella y de esta manera poder tener datos más específicos sobre la investigación planteada.

La guía de entrevista según Acevedo, (2011). se caracteriza por tener una importancia incuestionable tal es el caso que indica cuales son los puntos principales a investigar la importancia de las preguntas y la secuencia que esta deben tener para que de tal manera lleven a un interrogatorio profundo más que a una entrevista. Ñaupas *et al* (2014) En cambio en su opinión dice que la guía de entrevista tiene gran importancia ya a través de ella se puede asegurar que el investigador realizara una investigación tocando los puntos de mayor relevancia y estos no son dejados de lado al momento de la entrevista. (p. 221).

A través de la entrevista se puede conocer distintas opiniones que nos llevaran a una posible solución ya que si se plantean preguntas que nos proporcionen datos específicos de lo que buscamos de esta manera se podrá obtener lo elemental de su entendimiento del tema investigado.

Ficha de análisis. Ñaupas *et al* (2014) La ficha de análisis es un compuesto de operaciones las cuales están orientadas a personalizar un escrito, y su fondo el cual es muy diferente del original esto toda vez que posteriormente se pueda recuperar. La ficha de análisis esta tiene como objetivo la recopilación de información de lo que se investiga usando distintos tipos de materiales (p. 223).

Validez del instrumento.

Según Soto (2015) indica que la validez de del instrumento se trataría de que si se considera válido o sirve para poder realizar una medición de manera adecuada, entre los tipos de validez se tiene la validez de contenido de constructo y de criterio.

En el estudio se aplicara la validez de contenido por ello se tomó la opinion de tres abogados especializados en la materia los cuales orientaron para la correcta realización de la construcción de la entrevista para la investigación las

cuales están debidamente orientadas de manera directa que el número de preguntas sea el adecuado y además que la relevancias de las mismas sean las correctas.

2.5 Métodos de análisis de la información.

El autor Hernández (2014) determina que para poder realizar un análisis de datos es necesario realizar una indagación exhaustiva de tal manera que el investigador podrá organizar la información obtenida y buscar lo más importante para su investigación.

En la investigación se usara el método analítico, se trata de un método de investigación el cual se basa en disgregar las partes o los piezas de tal manera que se puedan ver las causas y los efectos.

Respecto al orden que se llevara se tendrá en cuenta en primer lugar la entrevista seguido de los análisis de datos con los cual de obtendrá resultados. De acuerdo a lo encontrado se procederá a formular conceptos así como categorías y subcategorías de la investigación realizada.

Rodríguez (2005) indica que en este tipo de método analítico se diferencian las piezas y estas se revisan de manera ordenada cada una independientemente de otra. De tal manera que al usar este método todos se van a relacionar y complementar, es a partir de este método que se observaran eventos con singularidad y con el método de inducción se formulan leyes, además con el método deductivo se fija y aplican estas leyes a circunstancias particulares y por medio de la síntesis se unen informaciones que probablemente no estaban relacionados entre sí.

Método analítico. Rodríguez (2005) señala que este es un proceso por el cual permiten relacionar acontecimientos aparentemente separados a partir de estos se formula una teoría la cual recaba diversos principios, este método permitió

recabar todo tipo de acontecimientos de tal manera que estos ayuden en la investigación.

Método comparativo, este es un procediendo en el cual se busca establecer y analizar las diferencias y las semejanzas de las características de dos o varios objetos de estudio, para así reconstruir el origen común de estas u obtener conclusiones que nos permitan un mayor conocimiento.

Método dialectico, es considerado según Almonte (2014) Un método científico con el cual se puede dar un conocimiento más amplio ya que da la facilidad de poder estudiar diversas realidades realizando comparaciones es decir buscar confrontar una verdad

Método hermenéutico, Mediante este método se evitara malos entendidos ya que este método permite que sean estudiados y comprendidos de tal manera que se evite una mala función de la norma, la base fundamental de este método es que no existe verdad absoluta, lo que dice la hermenéutica es su propia verdad,

Estos métodos serán usados en base a la información bibliográfica obtenida, así como las entrevistas y otras fuentes. Posteriormente se analizará cada una de estas partes para entender el rol que cumple en el problema a estudiar. Luego nos ayudaremos del método inductivo exponiendo y correlacionando cada una de las partes, este proceso será realizado usando criterios en base a las normas jurídicas.

El proceso que se siguió durante el análisis e interpretación de la información y en qué forma se presenta el resultado del análisis.

2.6 Categorización.

Categoría 1. Falta de respaldo legal.

La maternidad subrogada es parte de una aparente solución médica en el país, la maternidad subrogada es considerada un producto directo de la reproducción

asistida y esta involucra aspectos fundamentales de los derechos del niño y así mismo de las mujeres y también complejos aspectos jurídicos y éticos, sociales a su vez morales.

En Perú, mediante la Ley General de Salud N° 26842 y en su artículo 7° se faculta el uso de las técnicas de reproducción asistida excluyendo totalmente cualquier tipo de experimentación y/o clonación alguna. (Salud, 1997). Existen diversos proyectos de ley que buscan de alguna manera lejana regular de alguna manera este vacío legal existente.

Categoría 2. Maternidad Subrogada.

La maternidad subrogada se trata de básicamente de una mujer que decide gestar el hijo de otra persona o pareja ya sean ellos una pareja heterosexual que tiene problemas de reproducción o una pareja homosexual femenina o masculina como también sea una mujer soltera o un hombre soltero estas pueden acceder a conseguir tener un niño mediante la maternidad subrogada que es un método de la reproducción asistida.

La maternidad subrogada se logra a través de mediante la fecundación in vitro. Es decir fertilización artificial es decir dicha fecundación se realiza en un laboratorio en la cual se trabaja con varios embriones el cuales son transferidos a la mujer y los que no son utilizados son congelados, donados, eliminarlos.

Tabla 7.
Categorización

Categoría	Subcategorías	N° Preguntas	Instrumento
Falta de respaldo legal.	Limitaciones del Art 7 de la Ley General de Salud Código de niños y adolescentes Legislación comparada	10	Guía de entrevista Ficha de Análisis

Maternidad Subrogada.	Vientre de alquiler	10	Guía de entrevista Ficha de Análisis
-----------------------	---------------------	----	---

2.8 Aspectos éticos.

En la presente tesis, se consideró la generación de nueva información como aporte al conocimiento en beneficio del desarrollo del país. Con este compromiso se respetó el derecho de autor de cada una de las fuentes consultadas: la reproducción parcial o parafraseada de la información se hizo siguiendo las pautas del manual de estilos APA. De igual manera, se respetará la información proporcionada por los entrevistados, la misma que será reproducida solo para el estudio de esta Tesis y no con fines comerciales, ni reproducción en alguna otra obra sin el permiso de los entrevistados.

Se respetarán las pautas de reglamento de grados y títulos de la Universidad Cesar Vallejo, por lo que no se procederá a ejecutar ni publicar la tesis mientras no sea aprobada de acuerdo con los requerimientos vigentes. Asimismo, la producción de esta investigación es realizada con la finalidad de obtener el título de abogado. Por esta razón, la autora actuara con honestidad y la veracidad y rigor científico.

III. RESULTADOS.

3.1 La falta de respaldo legal en la maternidad subrogada.

La primera pregunta de la entrevista interrogaba por la existencia de algún vacío legal en la maternidad subrogada y por qué consideran este vacío legal al respecto, Torres (2017) menciona que sí existe un vacío legal, porque en el Perú no existe un marco normativo explícito que regule la maternidad subrogada, ni para declararlo nula, ni para admitirlo. Existe un vacío legal impide su control y dificulta la resolución de controversias derivadas de esta práctica, por lo que se debe adoptar medidas de forma explícita que ordenen esta realidad. Todos los entrevistados respondieron que si existe un vacío legal, ya que no existe una ley definida y esta solo regulado en el Art. 7 de la ley general de salud, asimismo indicaron que se necesita una regulación adecuada en esto coincidieron todos los entrevistados además entre ellos añadieron que al no estar prohibida ni permitida deja una ventana para el tráfico de vientres de alquiler.

Respecto a la primera pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina sobre la interrogante que si consideran como ser vivo a un embrión y porque. Los entrevistados contestaron que sí, debido a que es un ser capaz de crecer y posteriormente a llegar a completar su desarrollo hasta convertirse en producto o neonato además respondieron que si es considerado un ser vivo ya que un embrión se alimenta y reacciona ante el daño externo además cuenta con su propio material genético.

Respecto a la segunda pregunta de la entrevista la cual se interrogaba por las implicancias del vacío legal en relación a la maternidad subrogada, Domínguez (2017) menciona que al existir un vacío legal las personas actúan a su libre albedrío, en su propia oligarquía, entonces, tenemos que la naturaleza solidaria y humana que da origen al vientre de alquiler se convierte en un negocio, lo que no se debe estar permitido. Además los entrevistados respondieron que las implicancias que trae este vacío legal es que las clínicas son las principales beneficiadas , además entre los entrevistados respondieron que este vacío legal trae consecuencias mortales debido a falta de conocimiento del tema y falta de una legislación adecuada, además uno de los entrevistados hablo de una de las

implicancias que trae este vacío legal , es que el vientre de alquiler se ve convertido en un negocio, ya que las personas actúan a libre albedrío. Además se mencionó que se pone en riesgo la vida de la gestante, uno de los entrevistados indicó que al no estar debidamente informados sobre el tema que existe se crea un problema de tema Moral, Familiar, Ético, Religioso, Social.

Respecto a la segunda pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista la cual se interrogaba sobre si considera que el embrión tiene derechos y por qué a lo cual los entrevistaron respondieron que sí, además se toma a la vida como un derecho o como un valor de tipo supremo debería considerar también aplicar este derecho al embrión además que sí tiene derechos debido a que es un ser multicelular, que está en desarrollo.

Respecto a la tercera pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si considera que se puede hablar del delito de aborto en el laboratorio cuando se desecha algún ovulo fecundado en función de su malformación genética y en qué casos se destruiría un embrión la respuestas de los entrevistados fueron que no se consideraría un aborto porque en realidad si no se destruye la nueva célula al presentar alteraciones genéticas moriría al poco tiempo de vida además que no es considerado un aborto, se destruye un embrión en el caso que se detenga su desarrollo en natural.

El análisis de las casaciones ayudo a determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada mediante la técnica del análisis Documental y el instrumento denominado guía de análisis documental permite de tal manera contrastar lo señalado en el objetivo general en la Casación N° 4323 - 2010 autoridades expresan que existe una falta de normativa que sea acorde y jurisprudencial y la determinan como un vacío.

Mientras que hubo más de una oportunidad de pronunciarse respecto al vacío legal y la falta de respaldo legal de la maternidad subrogada o enfocarse en las técnicas de reproducción no hubo mayor pronunciamiento más haya que solo enfocarse en buscar el interés superior del niño.

Se puede determinar que realmente si existe un vacío en nuestra legislación en relación a maternidad, el cual no está debidamente regulado, además que este vacío legal trae implicancias como poner en riesgo la madre gestante a convertir este tipo de actos en un negocio, afectaciones a la vida del embrión que es un ser que cuenta con un propio material genético. Además que se dé el abuso y provecho de manera maliciosa por instituciones privadas, como también personas naturales y que existe la necesidad de regular las técnicas de reproducción asistida debido a casos existentes en el País, se debe tratar el vacío legal existente y crear un marco normativo adecuado del tal manera que se pueda evitar todo tipo de aprovechamiento de este vacío por personas inescrupulosas.

3.2 Limitaciones del artículo 7 de la Ley General de Salud.

La tercera pregunta de la entrevista se interroga por si consideran que los más beneficiados con este vacío legal, son las instituciones que realizan estos procedimientos. Taipe (2017) menciona que si efectivamente por cuento las persona que quieren tener un hijo tienen que recurrir a una clínica o una institución para los efectos de poder tener descendientes o un hijo así mismo de este tema se aprovechan las personas que alquilan su vientre con la finalidad de obtener ganancias, haciendo aparecer como gratuito. Además respecto a la interrogante los entrevistados respondieron que si efectivamente las clínicas o instituciones son las que se ven más beneficiadas, además de las que lucran con el alquiler de su vientre, a su vez indicaron que las instituciones que realizan estos procedimientos solo velan por sus intereses monetarios , así mismo uno de los entrevistados añadió que dichas instituciones realizan dichas prácticas a pesar de no encontrarse dentro de sus funciones, uno de los entrevistados recalcaron que se aprovechan de la desprotección hacia este tipo de mujeres, entre los entrevistados también se encontraron opiniones que si consideran que las clínicas son las más beneficiadas, pero que no considera a la maternidad subrogada sea un actividad regular.

Sobre la cuarta pregunta si considera factible una norma especial que pueda regular las técnicas de reproducción asistida. Silva (2017) indico que la ciencia médica en este caso viene dando avances constantes y nuestra legislación no se

puede quedar suspendida en el tiempo, desconociendo o pretendiendo desconocer una situación ya existente en nuestra sociedad, permitiendo la práctica clandestina e indiscriminada de esta . A su vez también los entrevistados respondieron que si consideran factible ya que esta no se encuentra debidamente regulada por ninguna norma, ni condenada por el código penal, uno de los especialistas entrevistados indico que si es vital una norma debida que la ciencia médica viene dando avances constantes, según uno de los entrevistados recalco que si debe crearse una norma especial de tal manera que no se vean vulnerados los derecho de los intervinientes.

En cambio uno de los entrevistados indico que no se requiere una norma pero si una excepción para las personas que no puedan concebir, no obstante un especialista indico que al ser regulada mediante una norma se podría evitar consecuencias negativas y fines lucrativos.

Respecto a la cuarta pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si considera que existen efectos secundarios sobre la vida de las personas producto de una fertilización in vitro, tales como tendencia a las enfermedades a lo que respondieron los entrevistados contestaron que no, existe una diferencia entre los niños probeta y los niños de un embarazo tradicional también contestaron que no se puede determinar aun ya que no existe un estudio que haga seguimiento a los niños probeta a lo largo del tiempo

Respecto a la quinta pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si considera que las técnicas de reproducción asistida afectan a la vida y la dignidad de la persona respondieron que sí, afectan además añadieron que Si debido a que la vida a adquirido un valor comercial.

El análisis de las casaciones ayudo analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada mediante la técnica del análisis Documental en la Casación N° 5003 – 2007 las autoridades determinan que existe una falta de normativa motivo por el cual en una de las casaciones se argumentan que una de las técnicas de reproducción asistida no está

expresamente legislada y al no estarlo esta técnica llamada ovo donación no constituiría delito alguno, además una clara desprotección a los intervinientes en el caso al no tener una normativa adecuada. En uno de los análisis de fuente documental se demuestra como una mujer se ve limitada y privada a recurrir al tratamiento de su infertilidad y usar las técnicas de reproducción asistida se afecta su libertad reproductiva.

Se puede precisar que existen limitaciones en el Art. 7 de la Ley General de Salud en el ordenamiento jurídico nacional ya que las técnicas de reproducción asistida afectan a la vida y a la dignidad de las personas. Según la norma se establece que una persona puede recurrir a métodos de reproducción para dar una solución a su infertilidad pero cumpliendo la condición de que la madre, además partiendo de este supuesto se determina que el mismo es de la persona que lleva el embarazo, en cierta medida este artículo regula dicha técnica pero al ser una norma no muy clara y escasa resulta ser deficiente y esto es beneficiado por las instituciones privada las cuales hacen interpretación de la norma de acuerdo a sus conveniencias, por la cual es factible una norma que regule de manera adecuada el vacío legal.

3.3 El Código de Niños y Adolescentes en la maternidad subrogada.

En la quinta pregunta de la entrevista se interrogaba si se consideraría suficiente buscar el interés superior del niño para darle una solución a este problema legal. Domínguez (2017) manifestó que en realidad, todo debe girar bajo el principio del interés superior del niño, más que cautelar los intereses de los padres. Además los entrevistados contestaron que sin duda, el concebido por nacer es el menos protegido, se debe abordar el tema de manera amplia para evitar dejar vacíos o vulnerar otros derechos.

Pero además varios especialistas coincidieron en que no solo es suficiente velar por el interés superior del niño sino que también de la madre portadora y proteger a los intervinientes sin dejar de lado sus derechos. A diferencia un especialista entrevistado recalco que si es suficiente buscar el interés superior del niño pero

que además se debe regular en el código penal y así evitar prácticas clandestinas. En cambio un magistrado especializado en civil recalco que no es suficiente solo el aspecto primordial que se garantiza de acuerdo a los previstos en la Carta Magna, ya que buscar a la protección del interés superior del niño no da la solución al problema legal.

En la sexta pregunta la interrogante era sobre si la maternidad subrogada afecta la dignidad de la mujer, así como los derechos del concebido. Torres (2017) indico que no siempre y cuando se dé la subrogación verdadera en la cual se presupone que el embrión es ajeno, esto es que no ha sido implantado en una mujer que no ha aportado su ovulo. Ante tal interrogante existieron diversas opiniones entre ellas que no afecta ningún derecho por cuanto la legislación no prohíbe la gestación subrogada. Además indicaron que el código penal no castiga a las madres gestantes.

Otra opinión de unos especialistas en temas civiles considera que la mujer tiene la ventaja de decidir pero por ello no se debe dejar de lado su dignidad y derechos fundamentales, así mismo otro de los especialistas considera que afecta directamente a los derechos humanos ya que es un acto mediado a la prestación económica. A su vez uno de los magistrados indico que se ve afectada la dignidad de la mujer ya que esta es usada con un fin comercial y que considera evidente la desigualdad y discriminación ya que las que las que recurren a dar su vientre en alquiler son mujeres de escasos recursos. A diferencia de esto una especialista en temas penales indica que no afecta la dignidad de la mujer a menos de que esta sea realizada mediante coacción. Además un abogado especialista indicó que no se verían afectados si existiera un reglamento establecido así mismo indicó que si la subrogación se diera de manera verdadera en la cual la madre genética y gestante es la misma como indica la norma.

Respecto a la sexta pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si considera que es correcto considerar a un embrión como persona desde su concepción a lo que respondieron que sí, es considerado como persona debido a que tiene cargar genética distinta a la de sus

progenitores a su vez respondieron que actualmente existen formas de evitar unión entre espermatozoide y ovulo por lo que la unión o concepción de estos debe ser considerada como persona.

Respecto a la séptima pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si considera usted que es más importante lograr la creación de un ser humano, que las pérdidas de embriones existentes para el logro de ello respondieron que no, pero debería ser evaluada por un comité ético. En cambio otro entrevistado respondió que sí, debido a que los procedimiento en si requieren el descarte de embriones.

El análisis de las casaciones ayudo a determinar la protección que se otorga en el código de niños con respecto a la maternidad subrogada mediante fuentes documentales se analizó diversas casaciones entre ellas la más relevante a este tema es la casación N° 00563-2011 en la cual se puede apreciar que los magistrados buscan justificar su decisión indicando el fin de proteger el interés superior del niño y respetando el debido respeto de sus derechos. Dichos especialistas establecen que se debe buscar interés superior del niño y toma tal deber como solución al problema. Al respecto sobre la dignidad de la mujer no se viera afectado si existiera un reglamento adecuado.

Se puede determinar que si realmente que según la información recabada que no es suficiente el buscar solo el interés superior del menor, se encuentra importante el buscar proteger al menor ya que es el menos respaldado además que el interés superior del niño se indica que está por encima de otros derechos pero se considera también que esto no es suficiente para solucionar el problema ya que se desprotege otros derechos como el de la dignidad de la mujer que se ve afectada directamente ya que esta se ve influenciada económicamente y muchas veces pone en riesgo su vida.

Además debe ser de vital importancia evaluar las pérdidas de embriones y descarte de tales en los procedimientos esto debe ser evaluado por un comité ético especializado en la materia.

3.4 Legislación internacional normas de bioética.

Respecto a la pregunta siete donde la interrogante es sobre si tiene conocimiento sobre alguna norma internacional que regule la fecundación in vitro y la maternidad subrogada. Taipe manifiesta que en España es regulado mediante la Ley 1412006 e fecha 26 de mayo del 2006. A si mismo los entrevistaron manifestaron tener conocimiento sobre normas internacionales entre ellas la ley de España en la cual el especialista resalta que dichas técnicas están prohibidas la gestación subrogada y que este acto trae como consecuencia una sanción penal.

Además otro especialista indicó que en Suiza se encuentra prohibida mediante constitución, un magistrado menciona que en Alemania está establecida la ley de protección al embrión y que en su constitución se reconoce la reproducción asistida. Además indicaron que el Brasil se encuentra aprobado y regulado. Además países como Rusia Canadá EEUU regulan estos métodos de reproducción asistida.

Respecto a la octava pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si conoce usted alguna norma internacional que norme los procedimientos de fertilización in vitro en cambio otro de los entrevistados respondieron que si, en Brasil cuenta con regulaciones para este tipo de prácticas.

En cuanto a la pregunta ocho sobre la interrogante sobre si consideraría que exista una ley que prohíba la maternidad subrogada en el Perú además si dicha ley incrementaría un posible mercado Negro en relación a maternidad subrogada Hulerling (2017) manifiesta que si se regula de manera adecuada y se planea una solución más garantista y n se prohíbe considera no existirá un incremento del mercado negro.

Sin embargo a dicha interrogante los entrevistados respondieron en gran porcentaje que si incrementaría un posible mercado negro, ya que muchas de las parejas que no puedan tener hijos buscarían una manera clandestina de realizarlo

incrementando mayores riesgos, además uno de los especialistas añade que en la actualidad la procreación es más dificultosa indicando ello con la postergación de la maternidad, sin embargo existen posiciones en contrario los cuales afirman que no incrementaría el mercado negro si no se limitaría el cual esto no implicaría que se desaparezca dicha práctica en el país pues existen mujeres que sales al extranjero para concebir.

Respecto a la novena pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si el colegio de biólogos del Perú cuentan con algún código de ética que garantice que respeten la vida en la realización de la fecundación in vitro a lo que respondieron todos los entrevistados que no cuenta con ningún código de ética.

Respecto a la novena pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si considera si es legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio a lo que respondieron que No, debido a que no es ético negociar con vidas humanas en cambio otro de los entrevistados indico que Sí, siempre y cuando no afecte a su salud.

Respecto a la novena pregunta realizada a los especialistas en ámbito de la medicina de la entrevista interrogaba por si considera que la adopción es una posible solución a este problema a lo que todos respondieron que sí.

El análisis de las casaciones ayudo a analizar la legislación internacional y las normas de bioética regula la Fecundación in vitro y la maternidad subrogada se determina que en la mayoría de países se ha optado por prohibir la maternidad subrogada a su vez anulan todo tipo de acuerdos que estos traigan respecto a los análisis de fuentes documentales los magistrados en sus pronunciamientos no hacen referencia sobre alguna norma de bioética que regule la fecundación in vitro dejando así de lado oportunidades sobre pronunciamientos sobre el tema, mientras tanto este tipo de prácticas crece día a día y los avances médicos y tecnológicos.

Al respecto sobre si prohibir las prácticas de maternidad subrogada traería un posible mercado negro se llega a la conclusión que si se prohíbe, existiría gran probabilidad de que esto generaría un descontrol mayor en la práctica tendiendo a volverse clandestino y poniendo más en riesgo a las personas que recurren a este tipo de prácticas.

Se puede precisar que respecto a prohibir la gestación subrogada según los resultados obtenidos se concluye que desencadenaría un mercado negro ante lo cual se plantea darle una solución más garantista, además sobre los análisis de las normas internacionales se llega a determinar que se busca garantizar la protección de concebido, además que en varios países se prohíbe la maternidad subrogada además que en varios países se ven debidamente reglamentadas, como también se demuestra en alguno de ellos existen vacíos legales en la norma. De acuerdo las entrevistas realizadas se manifestó que los especialistas en el campo de la medicina y biotecnología cuentan con algún reglamento o código de ética que garantice o regule que respeten la vida en la realización de la fecundación in vitro a lo cual no se encontró ninguna regulación.

3.5 El derecho de la mujer para decidir dar o no su vientre en alquiler.

Respecto a la interrogante en la pregunta nueve sobre si considera legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio y que si cree que dar en alquiler su vientre a cambio de una retribución económica y/o algún otro beneficio. Ríos (2017) indico que solo en casos de excepción puntuales y no lo vería como delito por que debería ser sin fines de lucro. Así mismo los entrevistados manifestaron en su mayoría que no es legal ejercer como un negocio que además discrimina y vulnera derechos humanos principalmente del niño, además indicaron que no debe ser considerado un delito esto en medida que no exista una intención criminal, además un especialista indico que no se debe considera como un delito si no que este debe ser regulado de manera adecuada de tal manera que no se genere un delito tipo penal, un especialista en temas de civiles indico que la maternidad subrogada debe ser en todo momento un acto solidario y humanitario esto pro

familia y derechos del niño si se enfoca de otra manera se hablaría de un tráfico del cuerpo humano

En cuanto a la pregunta diez sobre cual considerada la mejor regulación sobre las técnicas de reproducción asistida de tal manera que este tipo de técnicas no tenga un fin mercantilizado, Taipei (2017) indica que la reproducción asistida en el Perú debe llevarla a cabo los hospitales nacionales para evitar el mercantilismo y la gestante debe de efectuar en forma gratuita regulado por una ley. Al respecto varios especialistas coincidieron en que la maternidad se debía de dar sin fines de lucro, además recalcaron que se requiere una regulación adecuada teniendo además en consideración al establecer dicha regulación la opinión de abogados, civilistas penalistas familia médicos especializados reproducción asistida, salud mental, investigadores. Además que se debe recibir la influencia de países que regularon este tipo de técnicas de reproducción asistida además sugieren que se realice una modificación al código civil que se aplique una verdadera definición de maternidad subrogada, un especialista en temas penales indico que debe ser regulado con normas éticas y legales además. A diferencia de esto un magistrado especializado en temas de familia indica que este tipo de técnicas de reproducción se deben permitir pero con un control adecuado de tal manera se pueda evitar intereses económicos.

El análisis de las casaciones ayudo a determinar que no está establecido legalmente si la mujer cuenta con el derecho de dar su vientre en alquiler a cambio de una retribución económica o algún otro beneficio. Al respecto según análisis documental Casación N° 06374 – 2016 se determina que al existir el vacío legal no se prohíbe ni se penaliza el uso de técnicas y tampoco está establecido que la mujer cuente con el derecho de dar su vientre en alquiler. Se puede determinar que al respecto de sobre la legalidad de rentar el vientre de alquiler de una mujer según los datos obtenidos se demostraría que no es legal ya que esto discrimina y vulnera derechos humanos, además sobre si esta práctica debe estar tipificada se establece que debe estar tipificada y de estar permitida esta debe ser un acto solidario y además humanitario. Solo en el caso que sea comercial debe tipificarse como delito.

IV. DISCUSIÓN.

La maternidad subrogada presenta una falta de respaldo legal dentro de la legislación peruana. Esta no se encuentra regulada, no es lícita, tampoco podría considerarse como un delito y menos aún como una falta. Esta es considerada como un vacío en la norma. La maternidad subrogada es una aparente solución médica con respecto al padecimiento de infertilidad de personas, mediante técnicas de reproducción asistida, pero dicha práctica involucra aspectos fundamentales de los derechos del niño y, a su vez, de las mujeres, llevando consigo aspectos jurídicos, éticos, morales y sociales muy complejos.

La maternidad subrogada se puede definir como la fase en que la mujer que decide acoger en su vientre materno el hijo de otra persona o pareja hasta el momento de su nacimiento. Rodríguez (2008). Esto es logrado a través de una fertilización artificial es decir dicha fecundación se realiza en un laboratorio. A su vez luego del nacimiento la madre portadora debe renunciar a todo derecho sobre el recién nacido.

Con relación a lo anterior, esta investigación tuvo como objetivo general determinar las implicancias de la falta de respaldo legal de la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima. El análisis de las entrevistas y la fuente documental permitió confirmar que realmente existe un vacío en la legislación peruana en relación maternidad subrogada. Este vacío afecta a las madres subrogadas y convierte a la maternidad subrogada en un negocio lucrativo; también afecta la vida de los embriones, los cuales son sujeto de derecho, además esto promueve un abuso y provecho de manera maliciosa por instituciones privadas. Estos resultados permitieron verificar parcialmente el supuesto de la investigación, porque los entrevistados y los análisis de las fuentes documentales permitieron que se hablara de turismo reproductivo.

Se encontró que realmente existe un vacío legal en nuestra legislación respecto a la maternidad subrogada. Además, dichas prácticas traen implicancias, tales como comprobó Moreyra (2014), quien concluyó que en el país no existe una legislación que prohíba dichas prácticas, además de que esta práctica sea sancionada. También Rodríguez (2008) concluyó que el país tiene evidentes

lagunas con respecto a la maternidad subrogada, las cuales no van de acuerdo con los avances tecnológicos. En los estudios realizados por Vilcahuamán (2011) se evidenció una falta de regulación sobre las técnicas de reproducción asistida. Además, existe un vacío en la norma, en la cual se hable sobre el derecho genético y que este debió estar establecido en el Código Civil, libro de familia.

A si mismo entre las implicancias que traen la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada el autor Vallejos (2012) en su investigación concluyó que al no estar regulado alguna de las consecuencias son las lesiones contra el concebido, tal es el caso que para poder llegar a un término de una gestación exitosa se requiere de creación de embriones superiores a los que se necesita para la pareja o persona solicitada, es así que dichos embriones son utilizados por así decirlo en forma indiscriminada siendo manipulados y desechados no respetando que dicho concebido es sujeto de derecho. De tal manera se puede verificar que las técnicas de reproducción asistida lesionan la integridad del concebido y esto es contrario a la ley que incorpora el artículo 124- A del Código Penal referido al delito de lesiones en el concebido. Ley N° 27716 el cual indica que "el que causa daño en el cuerpo o en la salud del concebido, será reprimido con pena privativa de la libertad no menor de un año ni mayor de tres." En consecuencia se demuestra que existe una incompatibilidad entre lo que estaría establecido en la norma de la Ley General de Salud en la cual se permite y las leyes que de alguna manera protegen al concebido queda demostrado que al existir el vacío en la ley se estaría permitiendo de cierta manera que se realice sin un control adecuado a los embriones es decir al concebido sin respeto alguno por sus derechos.

Así mismo el autor Pita (2015) en su estudio realizado también manifiesta que en la búsqueda realizada para lograr un embrión perfecto se sacrifican muchos seres.

A demás se descubrió que dentro de la implicancias que traen este vacío legal y falta de regulación, las personas concebidas mediante este tipo de técnicas se ven limitadas a conocer su identidad y al conocimiento de sus orígenes.

De modo que este vacío legal trae riesgos la madre gestante, el autor Miralles (2012) manifiesta que las nuevas tecnologías reproductivas traen consecuencias para la mujer para el embrión y ser humano, queda en evidencia que las técnicas de reproducción no estarían respetando la integridad de las personas y además sus derechos. Asimismo el autor Profesional (2015) señala que existen daños psicológicos y físicos para la madre subrogada la cual es tratada como comercio y no como una persona.

Del mismo modo atrae el incremento de turismo reproductivo en nuestro país, según el autor Cabrera (2016) en tu tesis de investigación evidencia que al estar prohibida en su país España la maternidad subrogada esto origina a que se dé un incremento del número de personas que viajan al extranjero para así poder realizar dichos procedimientos en países con falta de regulación adecuada, a su vez se vio descubierto asociaciones que se encargarían del procedimiento en dichos países con el objetivo de que los menores luego del nacimiento sean inscritos como tales al retorno a dicho país.

Con relación a los obtenidos del análisis documental de la casación N° 4323-2010 se logró evaluar las implicancias que trae la falta de respaldo legal ya que según esta casación se puede ver que las autoridades no realizan pronunciamiento respecto al vacío legal buscar de alguna manera enfocarse en las técnicas de reproducción asistida pero no se tuvo mayor pronunciamiento, lo que si dichas autoridades confirman que se trata de un vacío legal. De esta manera se puede corroborar que este tipo de vacío crea inseguridad jurídica y trae muchas implicancias.

Es así que se puede decir que la maternidad subrogada trae implicancias tal es así que se han convertido en un negocio, además deja abierto a que se dé el abuso y provecho de manera maliciosa por instituciones privadas a que se vea afectado su derecho a la identidad y filiación, a que realicen una interpretación en beneficio propio a que se preste a un incremento del turismo reproductivo además sobre la norma, el aprovechamiento de este vacío por personas inescrupulosas. En el país existen muchas implicancias sobre este tipo de técnicas

utilizadas sin embargo existe un silencio legislativo preocupante, esto a medida que pasa el tiempo se torna en una situación peligrosa ya que este tipo de vacíos en la norma se ven aprovechados por personas que solo buscan satisfacer sus prioridades y necesidades desprotegiendo a las personas vulnerables, y convirtiendo al niño o menor en un producto comercial y solo se ve creado para satisfacer la necesidad de una persona.

El propósito del primer objetivo específico de la investigación fue buscar analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada, se logra inferir que el art. 7 de la Ley General de Salud no es una norma clara y precisa además es deficiente ante los avances tecnológicos y este vacío resulta beneficioso para las instituciones, las cuales hacen una interpretación de la norma de acuerdo a sus conveniencias. Este resultado permitió verificar parcialmente, el supuesto, porque lo entrevistado y los análisis de la fuente documental permitieron que se hablara sobre el incremento de la cantidad de servicios de madres subrogadas y los daños contra el concebido.

En definitiva se puede precisar que existen limitaciones en el Art. 7 de la Ley General de Salud en el ordenamiento Jurídico Nacional, se puede decir que esto se da debido a que las técnicas de reproducción asistida, el artículo en mención habla de que una persona pueda recurrir a este tipo de técnicas para de esta manera dar tratamiento a su infertilidad. Pero dicho enunciado indica que la condición de que la madre gestante y la madre genética sean la misma persona. Si se interpreta que el artículo en mención se vería que este tipo de técnica de reproducción solo se podría dar siempre y cuando este cumpla con el requisito de que el ovulo es de la misma persona que lleva la gestación. Si se parte o se considera este supuesto establecido se podría definir que si no se cumple con ese requisito establecido no se podrá solicitar ni practicar estas técnicas.

Es necesario además mencionar que el autor Ruiz (2013) en su tesis afirma que sé que los nuevos avances tecnológicos deben de tener una regulación ya que esto trae consecuencias individuales sociales de filiación y en la familia, se debe regular de manera clara los derechos reproductivos de manera que no se vea

perjudicado el ser humano utilizando su cuerpo como un negocio. En cambio Vallejos (2012) concluyó en su investigación que existe una incompatibilidad entre lo que se indica en la norma en la Ley General de Salud la cual permite y las leyes que protegen al concebido, se puede ver como gracias al vacío de la Ley General de Salud se permite que se manipulen sin un control adecuado al concebido.

Considerando los resultados obtenidos en el análisis documental Casación Nº 5003 – 2007 se pudo determinar que en la legislación no se le da un tratamiento específico a la maternidad subrogada se puede evidenciar una desprotección hacia los intervinientes, además que las normas no son claras ya que por un lado se indica mediante la Ley Nº 26842 (Ley General de Salud), promulgada el día quince de Julio de 1997, “Toda persona tiene derecho a recurrir al tratamiento de su infertilidad, así como a procrear mediante el uso de técnicas de reproducción asistida, siempre que la condición de madre genética y de madre gestante recaiga sobre la misma persona” en la casación analizada se ve da desprotección que se realizada se puede ver como una mujer se ve limitada a recurrir a este tipo de tratamiento a pesar de haber llevado en su vientre a un menor y haberlo deseado y ser la comitente de tal, esto sin embargo no es considerado por los legisladores y no se habla de la presunción de la maternidad que está establecido en Libro III, Derecho de Familia, del Código Civil peruano, la cual desarrolla la presunción de maternidad (*mater Semper certa est*) Además según el ordenamiento del país el cual sigue principios romanistas el artículo 409º del Código Civil, “La maternidad extramatrimonial también puede ser declarada judicialmente cuando se pruebe el hecho del parto y la identidad del hijo”

Según este artículo de Código Civil sostiene que la maternidad se determina por el parto. De tal manera que se está afectando si es visto desde esa perspectiva su libertad reproductiva.

Como resultado se puede verificar que en nuestro país que no existe una estructura de derecho genético o que se dé tratamiento adecuado a la maternidad subrogada Según nuestro Código Civil no hay nada que hable sobre el derecho genético. Por lo que se puede afirmar que el Art. 7 de la ley General de Salud afecta

en la legislación peruana a la maternidad subrogada, ya que con lo único que se cuenta es con la ley general de salud en la cual en un artículo señala que se permite la utilización de estos métodos de fertilidad siempre y cuando la madre gestante sea la misma madre que dona los óvulos no lo prohíbe es decir no es un delito esto en consecuencia lo que no está prohibido por la ley está permitido.

De manera que hasta que no haya una legislación sobre maternidad subrogada o vientre de alquiler este vacío legal provocara casos sobre los cuales tienen que darse un tratamiento personalizado, el juez tiene que decidir por el bien supremo del menor, se debería evitar el lucro indiscriminado de ciertas instituciones y de profesionales que persuaden a jóvenes y a estudiantes universitarios para que donen sus espermatozoides , además a estudiantes universitarias para que donen sus óvulos muchas de ellas desconociendo la totalidad de óvulos donados por intervención, además se puede ver que existe una red y un comercio que si bien no se puede decir ilegal abre las puertas a otro delitos. En el país debería haber un tratamiento en el Código Civil sobre derecho genético.

En cuanto al segundo objetivo específico en el cual se busco establecer la protección que otorga el Código de Niños y Adolescentes con respecto a la maternidad subrogada. Se logra deducir que es importante proteger el interés superior del niño esto porque este derecho está por encima de otros derechos, pero también se considera que no es lo suficiente para solucionar el problema ya que por cautelar el principio superior del niño se desprotegen otros derechos entre ellos la afectación hacia los embriones o concebido, el cual se debe evaluar las pérdidas de embriones y el descarte que realizan con ellos en los procedimientos a la dignidad de la mujer.

Este resultado permitió verificar totalmente, el supuesto, en consecuencia se puede determinar que el código de niños y adolescentes busca la protección de del niño desde su concepción, de acuerdo al *Código de niños y adolescentes (Ley N° 27337)*. En el título preliminar artículo 1° habla sobre la vida del niño y la

integridad del mismo en el cual indica que el niño y también el adolescente son seres de derecho a la vida desde aquel momento en su concepción.

Indiscutiblemente en este código se busca proteger la vida del concebido y además se le protege de experimentos que estos puedan sufrir o de cualquier tipo de manipulación genética que contravengan a su integridad y a su bienestar con respecto a su desarrollo mental o física. El Código de niños y adolescente también se manifiesta con respecto a la realización del tema puesto que en su artículo I y artículo II del título preliminar habla sobre el concebido (se entiende que es posterior a la fecundación) y lo establece como un ser que tiene derechos.

En efecto se demuestra que no es suficiente el buscar solo el interés superior del menor, sino que también es importante el buscar proteger al menor ya que es el menos respaldado y esta protección indica que está por encima de otros derechos. En la Constitución Política del país también se habla del concebido como un sujeto de derecho el cual cuenta con derecho a la vida y de tener una identidad e integridad moral y física tener un libre desarrollo y bienestar.

De manera semejante en su tesis el autor Pita (2015) concluyó indicando que el uso de las técnicas de reproducción asistida y la manipulación que se tiene sobre la creación de embriones y que es el artículo 7 de la ley general de salud la cual permite que esto se dé al día de hoy. Mientras que el autor Cárdenas (2014) indica con respecto al concebido que este no es un objeto y debe ser tratado como un ser humano y que no se debe afectar el derecho a conocer sus orígenes biológicos y además su dignidad. Todo ello respaldado en el principio del interés superior del niño, además indica que cuando se realizan este tipo de procedimientos con fines de lucro, además se está afectando la dignidad de la persona cuando se realizan pruebas de laboratorio respecto a embriones que si según sus filtros cumplen o no el perfil establecido de no ser así son simplemente desechados. Con lo investigado se puede ver que los embriones son tratados como mercancía y son parte de un negocio para satisfacer necesidades y requerimientos de las personas.

Así mismo de los resultados obtenidos en el análisis documental Casación N° 00563-2011 se puede determinar respecto a proteger el derecho a la vida desde la concepción y prevenir toda clase de experimentos se puede concluir que los magistrado buscan en todo momento proteger la integridad del menor el fin de proteger el interés que se tiene sobre él y lo toma como solución a este tipo de problema en los casos de vientre de alquiler o maternidad subrogada.

De igual manera el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada protege el derecho a la vida desde la concepción y previene toda clase de experimentos y en esto se basan los magistrado para resolver las controversias, sin embargo se considera también que esto no es suficiente para solucionar el problema ya que se desprotege otros derechos como el de la dignidad de la mujer que se ve afectada directamente ya que esta se ve influenciada económicamente y muchas veces pone en riesgo su vida, además debe ser de vital importancia evaluar las pérdidas de embriones y descarte de tales en los procedimientos esto debe ser evaluado por un comité ético especializado en la materia.

Por otra parte en el tercer objetivo específico se buscó analizar la legislación internacional y las normas de bioética en como regulan la fecundación in vitro y la maternidad subrogada, de lo cual se puede inferir según el análisis a las normas internacionales que en varios países se prohíbe la maternidad subrogada, mientras que en otros están debidamente reglamentados a su vez se demuestra que a pesar de contar con regulación tienen falencias y vacíos en sus normas. Además el prohibir la gestación subrogada según lo analizado desencadenaría en un mercado negro ante lo cual se plantea darle una solución garantista, no existe un pronunciamiento sobre las normas de bioética que regulen las técnicas de reproducción asistida. Este resultado permitió verificar en forma total el supuesto.

Se puede precisar que según la legislación internacional y las normas de bioética se tiene distintos tipos de regulación y cada una de ellas con un aspecto que generan incertidumbre como también algún tipo de seguridad jurídica.

Al respecto el autor Cifuentes (1995) concluyó que cada país cuenta con una condición legal distinta, además que en muchos de ellos el método de reproducción asistida tiene ciertas limitaciones para cierto tipo de parejas y de familias las cuales están conformadas por parejas homosexuales, manifiesta que según su investigación en Estados Unidos y Canadá se permite que este tipo de parejas puedan acceder a este tipo de técnicas para poder tener un menor.

En cambio en países como Francia, España, Noruega, Islandia, Italia, Austria, Moldavia, Suecia, Estonia. Este tipo de métodos de maternidad subrogada están prohibidas. A diferencia de países como Brasil el cual cuenta con una resolución del colegio de medicina de dicho país la cual regula la maternidad subrogada y establece que solo se podrá hacer uso de esta técnica cuando se demuestre que existe un problema que sea impedimento de la reproducción, pero la madre portadora debe tener un vínculo de parentesco de segundo grado además debe ser aprobada por un consejo de medicina y está prohibido que este tenga un fin lucrativo.

Por otra parte en países como Canadá y Escocia se permite la maternidad subrogada a través de contratos y reconocen como padres a quienes contratan los servicios de la mujer portadora en cambio en Escocia se permite cuando esta sea realizada por circunstancias médicas. A diferencia de la India en donde este se volvió un país es donde realizar este tipo de procedimientos se volvió sumamente económico los requisitos de dichos país son más flexibles y esto hace que es turismo reproductivo se haya incrementado. En los países que se ven regulados también cuentan con vacíos a pesar de regularlos es así que Rusia a pesar de que la maternidad subrogada está totalmente permitido cuenta aún con vacíos es así que la madre portadora no está obligada al culminar la gestación dar la autorización para que los menores sean inscritos a pesar de que los comitentes tengan un nexo biológico con la criatura la madre portadora fácilmente podría quedarse con él se puede ver cuentan con vacíos en su norma. Israel también regula la maternidad subrogada por medio de un comité especializado en la materia y establece que los gametos sea de la pareja de comitentes además pone un límite de edad a la futura madre portadora esto a través de un contrato.

Uno de los países más liberados respecto a este tema es Ucrania ya establece que cualquier persona puedan acceder a este tipo de técnicas a su vez se establece que la madre portadora debe entregar a la criatura al finalizar el periodo de gestación renunciado a cualquier derecho sobre este y también dentro del reglamento se impide que parejas homosexuales accedan a este tipo de técnicas.

Mientras que el autor Canessa (2011) indica que es necesario que en base a las regulaciones de otros países y las experiencias podamos contar con una norma adecuada en técnicas de reproducción asistida. Así mismo el autor Varsi (2001) manifiesta que nuestro Código Civil debe modificar e incorporar una parte que regule la filiación y las técnicas de reproducción asistida y verificar los efectos que este podría traer llevar un control sobre los centro de salud donde se realizan este tipo de procedimientos y sancionar cualquier tipo de incumplimiento.

A su vez Varsi (2001) manifiesta que se debe tener absoluta reserva sobre los donantes pero que estos pueden ser revelados mediante algún tipo de orden judicial, además que este tipo de técnicas deben ser utilizadas únicamente por personas que demuestren la imposibilidad de tener hijos.

Mientras que Cabrera (2016) evidencio en su investigación que la prohibición realizada en su país sobre este tipo de técnicas solo conllevo a que se incremente el turismo reproductivo y que considera que no se deben cerrar las oportunidades a mujeres estériles.

Se logró verificar que de cada país tiene diversidad de formas en cuanto a las legislaciones que regulen la maternidad subrogada y la fecundación in vitro así como también cada país tiene diferentes modos en los que los comités de ética han ayudado a resolver o regular procedimientos relacionados a ser humanos.

Por otro lado se demuestra que a pesar de la prohibiciones de la maternidad subrogada en muchos países esto no siempre es la solución las efectiva debido al incremento del turismo reproductivo hacia a países en los cuales no existen normas

que regulen de manera adecuada tales como Perú que respecto a prohibir la gestación subrogada según los resultados obtenidos se concluye que desencadenaría un mercado negro ante lo cual se plantea darle una solución más garantista, además sobre los análisis de las normas internacionales se llega a determinar que en varios países se prohíbe la maternidad subrogada además que en varios países se ven debidamente reglamentadas, como también se demuestra en alguno de ellos existen vacíos legales en la norma.

Con relación a lo anterior el cuarto objetivo específico se busco analizar el tratamiento legal de los vientres de alquiler en la Legislación Peruana, Se puede colegir que no es legal, el alquiler de vientre de una mujer esto debido a que se estaría discriminado y vulnerado sus derechos, además se considera que esta práctica debe estar tipificada como delito si es con uso comercial y de estar permitida esta se debe dar siempre y cuando tenga un fin humanitario y solidario. Este resultado permitió verificar en forma total el supuesto.

En efecto la maternidad subrogada trae como consecuencias que una mujer de en alquiler su vientre según la investigación realizada se buscó determinar si está establecido que legalmente una mujer tiene derecho a decidir dar en alquiler su vientre a cambio de una retribución económica y/o algún otro beneficio al respecto de sobre la legalidad de rentar el vientre de alquiler de una mujer , el que una mujer alquile su vientre trae consecuencias ya que según la revista Profesional(2015) según estudios hacia a las mujeres que dieron su vientre en alquiler se demuestra que sobre ellas recaen un gran peso llamado explotación se sienten tratadas como comercio y no como personas que son.

Además según este estudio realizado se demostró que existió una red internacional la cual se encargaba de captar jóvenes vietnamitas para así secuestrarla y poder hacerlas parte de una red de madres portadoras.

Es necesario recalcar que Rodríguez (2012) define como el contrato de alquiler de maternidad subrogada aquel que se determina por medio de una acuerdo en el cual una mujer acepta quedar embarazada del donante del

espermatozoide y de su esposa, al cumplir el periodo de gestación él bebe sea entregado a los comitentes, renunciando a todos los derechos para con el recién nacido esto a cambio de una contraprestación por lo general de tipo económica.

Por otra parte el autor Taipei (2017) indica que existe un aprovechamiento de las instituciones respecto a este tema tanto a los padres comitentes y a su vez de las mujeres carentes de recursos las cuales son víctimas de este tipo de circunstancias las cuales se ven influenciadas para dar su vientre en alquiler, según los datos obtenidos se demostraría que no es legal ya que esto discrimina y vulnera derechos humanos, además sobre si esta práctica debe estar tipificada se establece que debe estar tipificada y de estar permitida esta debe ser un acto solidario y además humanitario. Solo en el caso que sea comercial debe tipificarse como delito.

En cuanto al contrato de maternidad subrogada puede clasificarse comercial y altruista Rodríguez (2012) habla que cuando se trata de altruista la madre subrogada no recibe pago alguno y que los comitentes se limitan a los gastos que provengan de la gestación. Comercial cuando la madre subrogada realiza la gestación a cambio de una remuneración económica y no solo está el pago puede variar de acuerdo a los contratos realizados.

Es así que existe un país donde la maternidad subrogada no está permitida Suecia cuenta con la Ley de Inseminación Artificial 1985 indica que siempre y cuando esta se producto de una contraprestación monetaria que exista una ganancia está prohibida la comercialización de tal figura.

Se plantean requisitos para que este este tipo de técnica sea válido es decir que la mujer que este impedida de tener hijos adopte a la menor de la mujer que dio a luz, por esta adopción tampoco se permite una compensación económica. Es decir en todo aspecto se prohíbe el comercio de alquiler de vientres y de esta manera de puedan traer niños realizar algún tipo de contrato por sustitución.

En cuanto a las limitaciones en la investigación se tuvo un plazo breve para el desarrollo de la investigación al tratarse de un tema delicado donde se involucra a vida, merece mayor investigación, respecto a la disponibilidad de los sujetos de la muestra en la mayoría no se mostró indiferente argumentando recarga laboral así mismo se dejaron solicitudes para entrevistas pero el plazo concedido era muy lejano. Además respecto a la investigación de maternidad subrogada existen temas que no se profundizaron en la investigación como es la filiación de los menores nacidos mediante este tipo de técnicas al respecto se considera que merece un mayor análisis y profundización en el tema.

Por consiguiente las implicancias el impacto social a través de la investigación se identificó el vacío legal existente en la legislación a lo cual según la investigación realizada es necesario normar la maternidad subrogada y que ampare los derechos, además se debe establecer en el Código Civil una sección la cual regule en el libro III del Código Civil Peruano especificando el uso de las TERAS. Se considera que en el libro de familia del Código Civil vigente debería promulgarse una ley la cual regule las técnicas de reproducción asistida y establezca la filiación de las personas nacidas mediante estas técnicas.

Con respecto. Así mismo en nuestro país debería haber un tratamiento en el Código Civil sobre derecho genético. La penalización de la maternidad subrogada el Perú con fines lucrativos, así como la penalización tanto de quienes ofrecen el servicio, los contratantes y las prestadoras de servicio de estos procedimientos.

V. CONCLUSIÓN.

Primera.

Se ha determinado que la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017 convierte a esta figura en un negocio lucrativo, afectándose la vida del embrión, que es un sujeto de derecho, legalmente protegido por la Constitución Política del Perú y protegido por el Código Penal y otras leyes conexas. Además se produce un abuso y provecho de manera maliciosa por instituciones privadas. Acarrea el incremento desordenado de servicios de madres subrogadas la práctica de una suerte de turismo reproductivo y se comete una serie de agravios contra la mujer, el concebido y el menor.

Segunda.

Se analizado que el artículo 7 de la Ley General de Salud afecta en la legislación peruana a la maternidad subrogada. En la legislación peruana no se le da tratamiento específico a la maternidad subrogada o vientre de alquiler. Esta no es una norma clara y precisa; es deficiente ante los avances tecnológicos y este vacío resulta beneficioso para las instituciones que hacen una interpretación de la norma de acuerdo a sus conveniencias. Tampoco se especifica en relación a las técnicas de reproducción asistida y debido a este vacío legal se incrementará la cantidad de servicios de madres subrogadas y los contra el concebido.

Tercera.

Se establecido que el código de niños y adolescentes, con respecto a la maternidad subrogada, protege el derecho a la vida desde la concepción y previene toda clase de experimentos. Se considera importante proteger el interés superior del niño, porque este derecho está por encima de otros derechos. También se considera que no es suficiente para solucionar el problema ya que por cautelar el principio superior del niño se desprotegen otros derechos, entre ellos la afectación hacia los embriones o concebido, siendo necesario evaluar las pérdidas de embriones y la afectación que se causa a la dignidad de la mujer.

Cuarta.

Se analizado que en la legislación Internacional se regula la fecundación in vitro, la maternidad subrogada en busca de protección para el concebido y el avance tecnológico. Es así que en varios países se prohíbe la maternidad subrogada mientras que en otros están debidamente reglamentados. A su vez, se demuestra que a pesar de contar con regulación, tienen falencias y vacíos en sus normas. La prohibición de la gestación subrogada desencadenaría en un mercado negro, ante lo cual se plantea darle una solución garantista. En la Bioética nacional no existen pronunciamientos de algún comité de bioética nacional en relación a fecundación in vitro y maternidad subrogada.

Quinta.

Se analizado que la legislación peruana no se regula ni penaliza el hecho de dar el vientre en alquiler a cambio de una retribución económica o beneficio de otro tipo. No es legal el alquiler de vientre de una mujer, puesto que se estarían discriminado y vulnerado sus derechos a lo cual el Código Civil debe darle un tratamiento. De mismo modo esta práctica debe estar tipificada en el Código Penal como delito si se realiza con fines comercial, solo debe permitirse siempre y cuando tenga un fin humanitario y solidario.

VI. RECOMENDACIONES.

Primera.

Se recomienda respecto a las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada que se busque regular de manera precisa y clara evitando vacíos legales y aprovechamiento de estos vacíos de tal manera que se busque evitar negocios que solo buscan el beneficio propio, sin importarles atropellar derechos de los intervinientes además se recomienda que los conceptos de Maternidad subrogada sean aclarados, y que exista capacitación de las personas encargadas de velar por las leyes con el fin de promover una mejor aplicación de las leyes actuales que sirven para tratar problemas relacionados a maternidad subrogada. Una falta de dominio de los conceptos relacionados a la maternidad subrogada limita que se realice una adecuada aplicación de las leyes.

Segunda.

Se sugiere que se actualice el Art 7 de la Ley General de Salud, de manera clara y no que no presente deficiencias, que se establezca en el Código Civil una sección la cual regule las TERAS, ya que hacer uso de estas, sería una actividad penada según el Art. 124 – A del Código Penal, en la cual establece que se prohíbe toda lesión contra el concebido, basándonos en este artículo las TERAS no deberían estar permitidas. Y Además en la Constitución Política en su art. 2, inciso 1 indica que el concebido es un sujeto de derecho desde su concepción. Considero que el prohibir las técnicas de reproducción asistida, no sería lo adecuado ya que no se debería cerrar los ojos ante los avances tecnológicos en la medicina, pero lo que sí es claro, es que debemos actualizar las Leyes de acuerdo a los avances.

Tercera.

Se recomienda en cuanto a la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada de acuerdo a la protección que es otorgada a los niños y adolescentes el cual lo protege bajo el principio del interés superior del niño, si bien en lo fallos los magistrados se basan en este principio para resolver las controversias sobre estos casos, se recomienda no desproteger otros derechos de los involucrados en este tipo de técnicas de reproducción asistida, como es la del concebido y el riesgo que corre la madre subrogada.

Cuarta.

Teniendo en cuenta la legislación internacional y las normas de bioética que regulan la fecundación in vitro y la maternidad subrogada, se recomienda no prohibir la maternidad subrogada. Debe tenerse en cuenta el sentido de la regulación de estos países y utilizar estas experiencias al momento de regular la maternidad subrogada. Además debe evaluarse la modificación del Código Civil e incluirse el derecho genético para regular los procedimientos de la manipulación genética.

Quinto.

Se recomienda sobre el análisis del tratamiento legal de los vientres de alquiler en la legislación peruana, una regulación adecuada de tal manera de que no se comercialice con la vida humana el cuerpo y vientre de una mujer con fines comerciales, a su vez según la investigación realizada podría evitarse esto al tipificarse de alguna manera este tipo de prácticas a demostrarse que no es realiza con fines con fines altruistas si no con fines comerciales. A sí mismo para evitar una perversión de estos procedimiento se sugiere que se fiscalice las instituciones donde se realizan este tipo de procedimientos llevándose un control de la cantidad o identidades de las personas que participan o tienen interés en cada tipo de técnicas de las ovo donaciones realizadas.

VII. REFERENCIAS.

- Águila, F. (2009). *Maternidad subrogada y sus efectos jurídicos. Nueva perspectiva en el derecho de familia*. Lima, lima.
- Aguilar, E. (2010). *Contrato de arrendamiento del vientre de la mujer*, Colombia: universidad libre de Colombia.
- Almonte, J. (2014). *Método dialectico características del método dialectico*. Lambayeque: universidad nacional Pedro Ruiz Gallo.
- América televisión. (22 de enero de 2012). *Cuarto poder*. Obtenido de fertilización in vitro: <https://www.youtube.com/watch?v=hudinbzcts0>
- Araya, H. (2012). *Maternidad subrogada*. Obtenido de recuperado el 17 de marzo de 2013: <http://embarazoyparto.about.com/od/quedarenembarazo/a/maternidadsubrogada-costoylosrequisitosparaunvientre-en>
- Benítez, O (1997). *Aspectos jurídico-penales de la reproducción asistida y la manipulación genética humana*. España: editoriales de derecho reunidas s.a.
- "Baby m". Recuperado el 11 de (tribunal de new jersey. Sentencia 11 de agosto de 2013).
- Acevedo, (2011). *El proceso de la entrevista*. México: limusa.
- Canessa Vilcahuamán, R. (2011). *La filiación en la reproducción humana asistida*. Lima: universidad mayor de san marcos.
- Carbajal, I. (2013). *Los recursos de la investigación científica y sus clases*. Obtenido de <http://www.lizardo-carvajal.com/los-recursos-en-la-investigacion-cientifica-y-sus-clases/>
- Cárdenas, A. (2014). El derecho de las personas concebidas mediante técnicas de reproducción asistida a conocer su identidad biológica, desde una perspectiva biojurídica. *Tesis*. Chiclayo, Chiclayo, Perú.
- Cifuentes, S. (1995). Derechos personalísimos. Segunda edición. En c. Santos, *derechos personalísimos. Segunda edición* (pág. 248). Buenos aires: astrea.
- Código Civil*. (2006). Lima: juristas editores.
- Código Penal*. (2008). Lima: juristas editores.
- Colombia, C. P. (1991). *Constitución política de Colombia*. Colombia.
- Constitución política del Perú*. (2006). Lima: juristas editores.
- Elías, M (2004). *La adopción de niños como cuestión social*. Argentina: Paidós,
- García, C (2002). El nuevo delito de lesiones en el concebido. En m. García cantizano, *actualidad jurídica* (págs. 73-76). Lima: gaceta jurídica.

- González (2015). *Perú*, "límites en el derecho al conocer los orígenes biológicos como consecuencia de una inseminación artificial heteróloga en el Perú. Juliana: oficina central de investigación.
- Hernández Sampieri, Roberto, Fernández Collado Carlos, y baptista lucio maría del pilar. (2014). *Metodología de la investigación*. México: McGraw-Hill / interamericana editores, s. a de cv.
- Hernández, C (2017). *La maternidad subrogada en el derecho comparado*. España: cedernos de dereito actual.
- Hernández, R; Fernández, C y Baptista, p. (2010). *Metodología de la investigación*. México D.F: McGraw - Hill interamericana.
- Jeff. (2015). *Creative commons*. Obtenido de ccm salud (salud.ccm.net) c: <http://salud.ccm.net/faq/22859-madre-portadora-definición>
- Lerner, J., & Urbina, M. (2008). *Fertilidad y reproducción asistida*. Venezuela: medica panamericana.
- Llusia, J (1999). *Esterilidad e infertilidad humanos*. España: días de santos s.a.
- López, M (2004). *Ética y conflicto feminista*. España: universidad salamanca.
- Macorra, B (2014). *Ser padres*. Obtenido de tecinas de reproducción: <https://www.serpadres.es/antes-del-embarazo/quedar-embarazada/articulo/gestacion-subrogada-o-vientre-de-alquiler-en-que-consiste-321441788492>
- Méndez Baiges, v., & Silveira Gorstei, h. C. (2007). *Bioética y derecho*. Barcelona: uol.
- Miralles, A (2012). *Implicaciones para el derecho a la vida y a la salud de las nuevas tecnologías reproductivas*. Madrid: ediciones internacionales universitarias.
- Monje, C. (2011). *Metodología de la investigación cuantitativa y cualitativa*. Colombia: guía didáctica. Universidad sur colombiana.
- Montes, I. (2016). *Quiero ser mama*. Obtenido de <http://www.quieroser mama.es/en-que-consiste-la-embriodonacion/>
- Morán, I. (2006). *De la bioética-- al bioderecho: libertad, vida y muerte*. Madrid: universidad pontificia comillas.
- Moreyra, R. (3 de setiembre de 2014). *Alerta informativa*. Obtenido de loza avalos abogado: <http://www.lozavalos.com.pe/index.php?mod=blog&com=post&id=12765>
- Mosquera V. (1997). *Derecho y genoma humano*. En c. Mosquera Vásquez, *derecho y genoma humano* (págs. 48-300). Lima: ed. Cd.
- Murillo, G.(2011). *Infertilidad*. Procreatec s.l.

- Ñaupas, H; Mejía, E; Novoa, E y Villagómez, A. (2014). Metodología de la investigación. En h. Ñaupas, e. Mejía, & e. Y. Novoa, *metodologia de la investigación* (pág. 161). Colombia: ediciones de la u.
- Otiniano, n. &. (2014). *Instrucciones para la elaboración de proyectos e informes de tesis*. Perú: dirección de investigación de la universidad cesar vallejo.
- País, e. (29 de noviembre de 2016). *El país*. Obtenido de https://politica.elpais.com/politica/2016/11/29/actualidad/1480420079_751219.htm
- I
- Peralta A. (2004). Derecho de familia en el código civil.
- Pita, D (2015). *Presupuestos éticos y jurídicos mínimos que se deben tener en cuenta ante una inminente regulación de técnicas de reproducción asistida en el Perú*. Chiclayo: presentado a la escuela de postgrado de la universidad católica santo Toribio de mogrovejo, para optar el grado de magíster en derecho de familia y de la persona.
- Profesional, M. (2015). Vientres de alquiler maternidad subrogada una nueva forma de explotación de la mujer y tráfico de personas. *Profesionales por la ética*, 22-26.
- Publimetro. (lunes de enero de 2014). *La infertilidad afecta a 50 millones de parejas*. Obtenido de publimetro: <http://publimetro.pe/actualidad/noticia-infertilidad-afecta-50-millones-parejas-10805>
- Ramírez, P. (2010). *Proyecto de investigación*. Lima: amadp.
- Reyer, F. (martes de octubre de 2006). *Hospital público facilita acceso a la reproducción asistida*. Obtenido de <http://www.concytec.gob.pe/redperiodistaspe>
- Rodrigo, A. (2016). *Reproducción asistida org*. Obtenido de las clínicas quieres ayudarte: <https://www.reproduccionasistida.org/donacion-de-ovulos/#embarazo-por-ovodonacion>
- Rodríguez Y. (2012). El contrato de maternidad subrogada: la experiencia estadounidense. *Revista de derecho (valdivia)*, 59-81.
- Rodríguez, A. (2008). Problemas en la determinación de la filiación: alternativas y propuestas. *Ubi societas ibi ius*, 5-22.
- Rodríguez, C (1997). Derecho genético. En *técnicas de reproducción asistida, su trascendencia jurídica en el Perú* (pág. 23). Lima: san marcos.
- Rojas, I. (2014). *Validez y eficacia del contrato de maternidad subrogada en el ordenamiento jurídico colombiano*. Colombia: facultad de derecho de la universidad santo tomas de Aquino.
- Salud, I. (20 de julio de 1997). Ley n° 26842. *El peruano*.

- Salvador, Z. (12 de julio de 2007). *Reproducción asistida org*. Obtenido de la revista y comunidad líder en reproducción asistida: <https://www.reproduccionasistida.org/reproduccion-asistida/>
- Santander, C. (abril de 2012). El contrato de maternidad subrogada o de alquiler ¿ejercicio legítimo del derecho a procrear o atentando a la dignidad? *Tesis*. Chile.
- Tamayo, T. (1997). *El proceso de la investigación científica*. México: editorial limusa s.a.
- Ue, c. D. (2014). *Informe anual de la ue sobre los derechos humanos y la democracia en el mundo en 2014*. Europa: press office - general secretaria of the council.
- Vallejos P. (2012). *"la derogación tácita del artículo 7º de la ley general de salud respecto al uso de las técnicas de reproducción asistida; debido a la incorporación del artículo 124-a al código penal por la ley nº 27716, sobre el delito de lesiones en el concebido"*. Chiclayo: usat.
- Vargas, M (2015). *Necesidad de incluir el delito de contrato de necesidad de incluir el delito de contrato de*. Arequipa: oficina de investigación universidad andina Néstor Cáceres Velásquez.
- Varsi, R. (2001). *Derecho genético* cuarta edición. Lima: ed. Grijley.
- Varsi, R (1995). *Derecho genético*. Trujillo: normas legales.
- Vilcahuamán, R. (2011). *La filiación en la reproducción humana asistida*. Lima: universidad nacional mayor de san marcos.
- Villarán, C (2003). *Principios de simetría y no arbitrariedad aplicadas en el derecho genético*. Lima: grafica horizonte.

ANEXOS

Anexo 1. Matriz de consistencia

Nombre del estudiante:

Deissy Judit Medina Torrejon.

Facultad/escuela: Derecho

Título del trabajo de investigación	Implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en La Corte Superior de Justicia de Lima 2017
Problema	General ¿Cuáles son las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima 2017?
	Específicos <ul style="list-style-type: none"> ▲ ¿Qué limitaciones tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada? ▲ ¿Cuál es la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada? ▲ ¿Cómo la Legislación internacional y las normas de bioética regulan la Fecundación in vitro y la maternidad subrogada? ▲ ¿Cuál es el tratamiento legal de los vientres de alquiler en la legislación peruana?
Supuestos jurídicos	General La falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017 conlleva a la negación de la identidad, filiación, la práctica de turismo reproductivo, agravios contra la mujer y el niño. Además acarrea al incremento desordenado de servicios de madres subrogadas.
	Específicos <ul style="list-style-type: none"> ▲ El Art 7 de la Ley General de Salud afecta en la legislación peruana a la maternidad subrogada. En la legislación peruana no se le da tratamiento específico a la maternidad subrogada o vientre de alquiler. ▲ El código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada protege el derecho a la vida desde la concepción y previene toda clase de experimentos. ▲ En la legislación internacional se regula la fecundación in vitro, la maternidad subrogada en busca de protección para el concebido y el avance tecnológico. En la Bioética nacional no existen pronunciamientos de algún comité de bioética nacional en relación a fecundación in vitro y maternidad subrogada. ▲ En la legislación peruana no se regula ni penaliza el hecho de dar el vientre en alquiler a cambio de una retribución económica o beneficio otro tipo.

Objetivos	General
	Determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de Justicia de Lima, 2017.
	Específicos <ul style="list-style-type: none"> ▲ Analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada. ▲ Establecer la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada. ▲ Analizar la legislación internacional y las normas de bioética como regula la fecundación in vitro y la maternidad subrogada. ▲ Analizar el tratamiento legal de los vientres de alquiler en la legislación peruana
Diseño del estudio	Teoría Fundamentada
Muestra	3 Jueces de la Corte Superior 5 abogados especializados en lo civil, 4 abogados especialistas en familia 1 abogado especialista en penal 1 médicos especialistas en fertilidad 2 Tecnólogos Médicos.
Unidad de análisis	Ficha de Análisis

Categorización

Categorías	Definición conceptual	Subcategorías
Falta de respaldo legal.	La falta de una ley o el vacío legal no permite aplicar de manera efectiva o no es suficiente para dar solución a un problema legal esto en consecuencia conlleva una inadecuada interpretación.	Limitaciones del Art 7 de la Ley General de Salud Código de niños y adolescentes Legislación comparada
Maternidad Subrogada.	Madre gestante en la que contendrá en su útero un embrión de una pareja contratante o parte de ellos y otra parte de un tercero con identidad desconocida.	Vientre de alquiler
Métodos de análisis de datos	Enfoque. : Cualitativo Alcance. : Explicativo Diseño: Teoría fundamentada	

Anexo 2. Instrumentos

Instrumento 1

GUÍA DE ENTREVISTA

Título de la investigación: "IMPLICANCIAS DE LA FALTA DE RESPALDO LEGAL EN LA MATERNIDAD SUBROGADA EN LA SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA"

Entrevistado:

Cargo / profesión / grado académico:

Institución donde labora:

OBJETIVO GENERAL: Determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la Corte Superior de justicia de Lima.

¿Considera usted que realmente existe un vacío en nuestra legislación en relación a maternidad subrogada? ¿Por qué?

.....
.....

¿Cuáles considera que son las principales implicancias del vacío legal en relación a la maternidad subrogada?

.....
.....

OBJETIVO ESPECÍFICO 1:

Analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada.

¿Considera usted que los más beneficiados con este vacío legal son las instituciones que realizan estos procedimientos?

.....
.....

¿Considera usted que es factible una norma especial que regule las técnicas de reproducción asistida?

.....
.....

OBJETIVO ESPECÍFICO 2: *Establecer la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada*

¿Considera que es suficiente buscar el interés superior del niño para darle una solución a este problema legal?

.....
.....

¿Considera usted que la maternidad subrogada afecta la dignidad de la mujer, así como los derechos del concebido?

.....
.....

OBJETIVO ESPECÍFICO 3: *Evaluar la legislación internacional y las normas de bioética regula la Fecundación in vitro y la maternidad subrogada Argentina, Colombia, Suecia, España, México, Francia, Alemania, la india y China.*

¿Conoce usted alguna norma internacional que regule la fecundación in vitro y la maternidad subrogada?

.....
.....

¿Considera usted si se otorgaría una ley que prohíba la maternidad subrogada en el Perú, incrementaría un posible mercado Negro en relación a maternidad subrogada?

.....
.....

Objetivo específico 4:

Determinar si está establecido legalmente si mujer tiene derecho a decidir dar en alquiler su vientre a cambio de una retribución económica y/o algún otro beneficio.

¿Considera usted que es legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio? ¿Además cree usted que la maternidad subrogada debe estar tipificada como delito en el Código Penal?

.....
.....

¿Cuál considera usted que debería ser la regulación adecuada a las Técnica de reproducción asistida de tal manera que estos no tengan un fin mercantilizador?

.....
.....

Nombres y apellidos

DNI N° _____ Teléfono: _____

Instrumento 2.

GUÍA DE ENTREVISTA

Título de la investigación: “IMPLICANCIAS DE LA FALTA DE RESPALDO LEGAL EN LA MATERNIDAD SUBROGADA EN LA SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA”

Entrevistado:

Cargo / profesión / grado académico:

Institución donde labora:

OBJETIVO GENERAL: Determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la corte superior de justicia de Lima.

¿Considera usted que realmente existe un vacío en nuestra legislación en relación a maternidad subrogada? ¿Por qué?

.....

.....

¿Cuáles considera que son las principales implicancias del vacío legal en relación a la maternidad subrogada?

.....

.....

OBJETIVO ESPECÍFICO 1: *Analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada.*

¿Considera usted que los más beneficiados con este vacío legal son las instituciones que realizan estos procedimientos?

.....

.....

.....

¿Considera usted que es factible una norma especial que regule las técnicas de reproducción asistida?

.....
.....

OBJETIVO ESPECÍFICO 2: *Establecer la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada*

¿Considera que es suficiente buscar el interés superior del niño para darle una solución a este problema legal?

.....
.....

¿Considera usted que la maternidad subrogada afecta la dignidad de la mujer, así como los derechos del concebido?

.....
.....

OBJETIVO ESPECÍFICO 3: *Evaluar la legislación internacional y las normas de bioética regula la Fecundación in vitro y la maternidad subrogada Argentina, Colombia, Suecia, España, México, Francia, Alemania, la india y China.*

¿Conoce usted alguna norma internacional que regule la fecundación in vitro y la maternidad subrogada?

.....
.....
.....

¿Considera usted si se otorgaría una ley que prohíba la maternidad subrogada en el Perú, incrementaría un posible mercado Negro en relación a maternidad subrogada?

.....
.....
.....

Objetivo específico 4: *Determinar si está establecido legalmente si mujer tiene derecho a decidir dar en alquiler su vientre a cambio de una retribución económica y/o algún otro beneficio.*

¿Considera usted que es legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio? ¿Además cree usted que la maternidad subrogada debe estar tipificada como delito en el Código Penal?

.....
.....
.....

¿Cuál considera usted que debería ser la regulación adecuada a las Técnica de reproducción asistida de tal manera que estos no tengan un fin mercantilizador?

.....
.....
.....

Nombres y apellidos
DNI N° _____ Teléfono: _____

Anexo 3. Ficha de validación especialistas.



VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 1

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: Chavez Sánchez Jaime Elider
 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente - UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Ficha de entrevista
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Molina Torregón Deissy Judith

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.											X		
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.											X		
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.											X		
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.											X		
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales											X		
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.											X		
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.											X		
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.											X		
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.											X		
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.											X		

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

Si

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

90 %


Firma del Experto Informante

Lima, 23 de junio del 2017.

DNI N° 08676402 Telf.: 964766457

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 1

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: *Dávila Rojas, Oscar.*
- 1.2. Cargo e institución donde labora: *Docente Asesor de PI y DPI en UCV.*
- 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: *Guía de Entrevista*
- 1.4. Autor(a) de Instrumento: *Medina Torrejón Deissy*

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												X	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												X	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												X	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												X	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												X	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.												X	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												X	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.												X	
9. METODOLOGIA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												X	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												X	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

Sí

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

95 %

Lima, 14 de junio del 2017.


 Firma del Experto Informante
 DNI N° 10379965 Telf.: 990339847

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 1

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: Solas Quispe, Manuel Roberto
 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de Entrevista
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Medina Torrejón Deissy

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												x	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												x	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												x	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												x	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												x	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.												x	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												x	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.												x	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												x	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												x	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD


- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
 - El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

51

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

95 %

Lima, 23 de junio del 2017.


 Firma del Experto Informante

DNI N° 06989923

Telf.: 953526951

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 2

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: Chávez Sanchez Jaime Elider
- 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente - UCV
- 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de entrevista
- 1.4. Autor(a) de Instrumento: Medina Torregón Deissy Judith

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.											X		
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.											X		
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.											X		
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.											X		
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales											X		
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.											X		
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.											X		
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.											X		
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.											X		
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.											X		

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

Si

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

90 %


 Firma del Experto Informante

Lima, 23 de junio del 2017.

DNI N° 08676402

Telf.: 964 766 457

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 2

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: *Davila Rojas, Oscar*
- 1.2. Cargo e institución donde labora: *Docente Asesor de PI y DPI en UCV*
- 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: *Guía de Entrevista*
- 1.4. Autor(a) de Instrumento: Medina Torrejón Deissy

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												<i>x</i>	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												<i>x</i>	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												<i>x</i>	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												<i>x</i>	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												<i>x</i>	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.												<i>x</i>	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												<i>x</i>	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.												<i>x</i>	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												<i>x</i>	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												<i>x</i>	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

<i>Sí</i>

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

<i>95 %</i>

Lima, ____ de junio del 2017.



Firma del Experto Informante

DNI N° _____ Telf.: _____

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 2

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: Salm Quispe Muroso Rodolfo
 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de Entrevista
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Medina Torrejón Deissy

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												x	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												x	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												x	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												x	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												x	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.												x	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												x	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.												x	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												x	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												x	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

SI

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

95 %

Lima, 23 de junio del 2017.


 Firma del Experto Informante

DNI N° 06989923

Telf.: 953526951

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 3

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: Chavez Sanchez Jaime Elider
- 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente-UCV
- 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de entrevista Análisis Documental
- 1.4. Autor(a) de Instrumento: Medina Aragón Daissy Judith

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.											X		
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.											X		
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.											X		
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.											X		
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales											X		
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.											X		
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.											X		
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.											X		
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.											X		
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.											X		

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD


- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

SI

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

90 %

Lima, 23 de junio del 2017.


Firma del Experto Informante

DNI N° 08676407

Telf.: 964766457

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 3

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: *Dávila Rojas, Oscar.*
- 1.2. Cargo e institución donde labora: *Docente Asesor de PI y DPI en UCV.*
- 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: *Guía de análisis Documental*
- 1.4. Autor(a) de Instrumento: *Medina Torrejón Deissy*

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												X	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												X	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												X	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												X	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												X	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.												X	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												X	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.												X	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												X	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												X	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

Si

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

95 %

Lima, 14 de junio del 2017.


 Firma del Experto Informante
 DNI N° 40379965 Telf.: 990339847

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO 3

I. DATOS GENERALES

- 1.1. Apellidos y Nombres: Sally Quispe, Marina Rodríguez
 1.2. Cargo e institución donde labora: Docente UCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: Guía de Análisis Documental
 1.4. Autor(a) de Instrumento: Medina Torrejón Deissy

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Criterios	Indicadores	Inaceptable						Minimamente Aceptable			Aceptable			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												x	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												x	
3. ACTUALIDAD	Está adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												x	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												x	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												x	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías de los supuestos.												x	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												x	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos, categorías e indicadores.												x	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr verificar los supuestos.												x	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												x	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los requisitos para su aplicación.
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación.

Si

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

95 %

Lima, 23 de junio del 2017.

SFP
Firma del Experto Informante

DNI N° 06989923

Telf.: 953526951

Anexo 4. Reducción de validación.

Pregunta:

¿Considera usted que realmente existe un vacío en nuestra legislación en relación a maternidad subrogada? ¿Por qué?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipei Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Efectivamente .Existe un vacío legal. No hay una ley definida. Solo está regulado en el Art. 7 de la Ley de salud.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Si existe un vacío legal debido a un tema moral y religioso.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	Definitivamente en nuestra legislación no se encuentra regulada no se encuentra ni permitida ni prohibida.
Erick Veramendi Flores	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	No hay regulación normativa sobre el tema.
María Jesús Huleriing Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Si es muy escasa, se necesita una regulación adecuada.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	El vientre de alquiler no es legal por la existencia de un vacío legal.
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	Sí, no está legislado, debe regularse y reformar artículos y evitar el tráfico de vientres de alquiler.
Harrison Meneses Misael	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	Si existe un vacío legal, debido a los casos existentes existe un conflicto de intereses para el menor.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Si porque en el Perú no existe un marco normativo.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	No está permitida ni prohibida en nuestro País nuestro código penal no lo ha regulado expresamente.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	Si, en nuestro país no hay regulación legal sobre reproducción asistida no está permitida pero tampoco está tipificada.
Salas	Especialista civil	En el país no se encuentra regulada no se encuentra ni permitida ni prohibida.
Wilder	Especialista civil	Efectivamente existe un vacío y este necesita una regulación adecuada de manera urgente.

Pregunta:

2.- ¿Cuáles considera que son las principales implicancias del vacío legal en relación a la maternidad subrogada?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	1.-Autoridades no se preocupan por el tema 2. Las clínicas son las principales beneficiadas con el vacío legal.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Moral, Familiar, Ético, Religioso, Social.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	Consecuencias Mortales debido a la falta de conocimiento del tema y falta de legislación.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Corresponde hacer una interpretación conforme a la Constitución.
María Jesús Hulering Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Dramático incremento de las mafias. Clínicas que se ven beneficiados con el vacío legal.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	El riesgo de la vida de la gestante.
Harrison Meneses Misael	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	Al no estar regulada impide su control y dificultan la resolución de conflictos.
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	El vientre de alquiler se convierte en un negocio, las personas actúan a libre albedrío.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Desencadenan Controversias de tipo Ético, Jurídico Religioso y Socioculturales.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	Abuso y provecho malicioso de instituciones privadas como personas naturales.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	En cuanto a la que se busca es la comercialización y un fin económico.
Salas	Especialista civil	Consecuencias muy graves con respecto a que hay vidas dentro de este proceso.
Wilder	Especialista civil	Al no estar regulada no hay un control adecuado y esto es provechado por las instituciones

Pregunta:

3.- ¿Considera usted que los más beneficiados con este vacío legal son las instituciones que realizan estos procedimientos?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taípe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Si, efectivamente las clínicas o instituciones son las más beneficiadas y las que alquilan su vientre.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1° Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Sí, pero no es una actividad regular.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	Así es consideró que las instituciones solo velan por sus intereses monetarios.
Veramendi Flores Erick	Juez 1° Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Depende de cada caso concreto
María Jesús Hulerling Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Sí, existen clínicas que realizan dichas prácticas a pesar que no está dentro de sus funciones.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	Si porque son los que lucran con este tipo de alternativas
Harrison Meneses Misajel	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	Sí, los más beneficiados son ellos.
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	Al no estar regulado nos colocamos en la ley de oferta y demanda.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Si pues hay muchas clínicas que realizan estas prácticas de manera ilegal y clandestina con fines de lucro
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	Aprovecha la zozobra de muchas personas al encontrarse desprotegida y por otro lado es beneficioso para personas que están limitadas a concebir.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	Sí, son los más beneficiados ya que lucran con la necesidad de ambas partes.
Salas	Especialista civil	Si, efectivamente hacer una interpretación de la norma de acuerdo a sus conveniencias económicas.
Wilder	Especialista civil	Son los más beneficiados aprovechando este vacío legal.

Pregunta:

4.- ¿Considera usted que es factible una norma especial que regule las técnicas de reproducción asistida?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Juez especializado en Civil Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Si es factible ya que no se encuentra regulada por ninguna ley ni condenada por el código penal.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Sí, pero con casos excepcionales.
Karin Silva Calongos	Abogada especialista en Familia Poder Judicial	Sí, esto debido a que a ciencia médica viene dando avances constantes de tal manera se requiere regularas.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Sí, existe a nivel derecho comparado.
María Jesús Hulering Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Si es factible así no se ven vulnerado los derechos de los intervinientes.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Sería lo más factible contar con una norma especial.
Harrison Meneses Misajel	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	No, una norma pero si una excepción para las personas que no puedan concebir
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	Toda ley debe estar reglamentada y con un debido sustento.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Si con el avance de la ciencia y la tecnología es necesario una regulación.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	Claro, a efecto de evitar consecuencias negativas y fines lucrativos.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	Sí, es totalmente necesario para regular una maternidad legal
Salas	Especialista civil	Si ya que debemos ir de la mano con el avance de la ciencia.
Wilder	Especialista civil	Si lo más factible contar con una regulación adecuada.

Pregunta:

5.- ¿Considera que es suficiente buscar el interés superior del niño para darle una solución a este problema legal?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Se considera que en primer lugar es el interés de los padres por procrear y posterior al nacimiento es el interés por el menor.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Sí, porque hay una sobrepoblación a más niños más carga social.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	Sin duda, el concebido por nacer es el menos protegido, se debe abordar el tema de manera amplia para evitar dejar vacíos o vulnerar otros derechos.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Sí, pero sin dejar de lado otros derechos de los intervinientes.
María Jesús Hulering Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	No solo el interés superior del niño si no de las partes involucradas.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	El interés superior del niño está por encima de otros derechos, son seres indefensos
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	Todo se debe guiar bajo el principio superior del niño, más que cautelar los intereses de los padres.
Harrison Meneses Misajel	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	No, solo del niño si no de la pareja contratante y la gestante.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Si, se debe regular en el código penal y evitar prácticas clandestinas.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	No es suficiente solo el aspecto primordial que se garantiza de acuerdo a los previstos en la Carta Magna , pero esto no da la solución
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	No solo al menor si no a la madre que va llevar el niño y a la madre que va recibir el niño.
Salas	Especialista civil	No solo se debe buscar proteger el interés superior del niño si no de los intervinientes del acto.
Wilder	Especialista civil	Si ya que sin duda el niño es el menos protegido.

6.- ¿Considera usted que la maternidad subrogada afecta la dignidad de la mujer, así como los derechos del concebido?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	No afecta ningún derecho por cuanto la legislación no prohíbe la gestación subrogada. El código penal no castiga a las madres gestantes.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	No afecta.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	La mujer tiene la ventaja de decidir pero no por ello se debe dejar de lado su dignidad y derechos fundamentales.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	No, si la madre se somete al procedimiento es por su consentimiento la posición del concebido es más controvertido.
María Jesús Hulerig Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Considera que afecta directamente a los derechos humanos ya que es un acto mediado a la prestación económica.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	Si afecta la dignidad de la mujer como la del concebido.
Harrison Meneses Misajel	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	No, la mujer acepta por propia voluntad.
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	No afectaría si existiera un reglamento completamente establecido.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	No siempre, si la subrogación es verdadera en la cual se la madre genética y gestante es la misma como dice la norma.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	Considero que afecta la dignidad de la mujer ya que es objeto de comercio además de evidente desigualdad o discriminación pues generalmente se acude a una madre de escasos recursos económicos.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	No, a menos que se realice mediante coacción.
Salas	Especialista civil	No, ya que la mujer es quien da su voluntad
Wilder	Especialista civil	No se ve afectada

7.- ¿Conoce usted alguna norma internacional que regule la fecundación in vitro y la maternidad subrogada?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Ley de España 141 2006 de fecha 26 de Mayo del 2006
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Sí, pero de procedencia Europea y Americana que desarrolla liberalismo.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	No.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Hay una sentencia de la CIDH.
María Jesús Hulering Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Si, Suiza Constitución Federal Art 112 2 Letra D.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	Si, por ejemplo en Portugal.
Harrison Meneses Misajel	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	En países como Ucrania Rusia India lo regulan como procedimientos permitidos y es considerada una práctica legal
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	En Argentina existe todo un capítulo sobre fecundación asistida.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Si, Alemania la ley de protección al embrión en su constitución Federal reconoce la reproducción asistida.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	Países como Rusia y Canadá Estados Unidos los cuales regulan los métodos de fertilización.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	En Argentina y España regulan la fecundación In vitro pero no en el ámbito penal.
Salas	Especialista civil	En Canadá Estados Unidos los cuales regulan la gestación subrogada.
Wilder	Especialista civil	Si en Brasil está regulado.

8.- ¿Considera usted si se otorgaría una ley que prohíba la maternidad subrogada en el Perú, incrementaría un posible mercado Negro en relación a maternidad subrogada?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Si, efectivamente las familias que no puedan tener hijos buscarían la manera clandestina de hacerlo, lo ideal es regularlo de forma adecuada.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Sí, pero no es una actividad solicitada constantemente.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	Sin duda incrementaría un mercado negro. Las parejas buscarían realizarlas de manera clandestina incrementando más riesgos.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Si, en la actualidad la procreación es más dificultosa.
María Jesús Hulering Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Si se planea una solución más garantista y no se prohíbe no existiría incremento de un mercado negro.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	Considera sería lo más probable.
Harrison Meneses Misael	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	Efectivamente, esto generaría un descontrol en la práctica.
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	No existe ningún informe favorable que determine que la restricción de una ley reduzca el índice delictivo, es muy probable.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Sí, porque aun no estando prohibida existen clínicas que lucran con la maternidad subrogada
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	No incrementara se limitaría lo cual no implica que desaparezca tal práctica en el Perú, pues hay madres sustitutas que salen al extranjero para concebir.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	Si, ya que la necesidad existe.
Salas	Especialista civil	Efectivamente, esto solo traería más tratamientos clandestinos
Wilder	Especialista civil	Es lo más probable.

9.- ¿Considera usted que es legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio? ¿Además cree usted que la maternidad subrogada debe estar tipificada como delito en el Código Penal?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	No es legal, debería ser penado.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Solo en casos de Excepción Puntuales y no lo vería como delito y debería ser sin fines de lucro.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	No debe tipificarse como delito, pero si se debe regular de manera adecuada teniendo como eje principal el derecho a la vida.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	No es legal, No hay normal Legal. No deber ser delito en la medida que no haya intención criminal
María Jesús Hulering Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Considero que no es legal ejerce como un negocio, de ser así debe estar tipificado en el código penal.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	Más que legal es un tema de Dignidad.
Harrison Meneses Misajel	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	No considero que sea legal el uso del vientre como un negocio, Un delito no más bien regularlo de tal manera que no se genere un delito de tipo Penal.
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	La maternidad subrogada debe der un acto solidario y humanitario, pro familia y derechos del niño si lo vemos de otra manera nos ubicamos en el tráfico del cuerpo humano.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Es legal siempre y cuando sea verdadera la subrogación, Si se debe tipificar para que no existan estafas.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	No es legal pues discrimina y vulnera derechos humanos el niño principalmente ,tendría que analizar tipo penal
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	No es legal supuestamente si es económico no está establecido, No debe tipificarse como delito salvo si es comercial.
Salas	Especialista civil	No es legal que sea usado como un negocio.
Wilder	Especialista civil	No es legal, debería estar tipificad

10. ¿Cuál considera usted que debería ser la regulación adecuada a las Técnica de reproducción asistida de tal manera que estos no tengan un fin mercantilizador?

Entrevistado	Cargo	Respuesta
Raúl Taipe Salazar	Especialista Legal. Corte Superior de Justicia de Lima- 5° Juzgado Constitucional	Deben llevarla a cabo los Hospitales nacionales, la gestación se debe dar en forma gratuita.
Richard William Ríos Bernabé	Especialista Legal 1°Juzgado de Familia- Corte Superior de Justicia de Lima	Sin fines de Lucro.
Karin Silva Calongos	Especialista en Civil Poder Judicial	Se debería tener una regulación adecuada teniendo en cuenta las consideraciones y opiniones de abogados, civilistas penalistas familia médicos especializados reproducción asistida, salud mental, investigadores.
Veramendi Flores Erick	Juez 1°Juzgado de Familia de Lima Corte Superior de Justicia de Lima	Permitirlo pero con un control, para evitar intereses económicos.
María Jesús Hulering Kruger	Sociedad de Beneficencia de Lima. Apoderada Judicial	Consideró que le congreso debe emitir una norma especial la cual permita regular la técnicas de reproducción asistida haciendo una modificación al Código Civil.
Edgar Alejandro Martínez Muro	Abogado especialista en Civil	Que el estado lo sancione.
Harrison Meneses Misael	Abogado especialista en Familia. Corte superior de Justicia de Lima	Una adecuada regulación teniendo influencias de países que permiten la maternidad subrogada.
Briggette Domínguez Alvan	Abogada especialista en Civil Corte superior de Justicia de Lima	Debe cautelarse los derechos del niño Exámenes a quienes decidan da su vientre en alquiler antecedentes penales psicológicos y perfil humano de igual manera a quien lo solicita.
Emerson Torres Vera	Abogado Especialista en Civil Sociedad de Beneficencia de Lima.	Aplicar una 'verdadera definición de maternidad subrogada.
Alcides Ramos Moran	Poder Judicial Juez especializado en Civil	Aun no se ha analizado tal supuesto sería prematuro pues este requiere de un estudio social psicológico económico y moral.
Carmen Remigio Monago	Abogada Penalista Sociedad de Beneficencia de Lima.	Debe ser regulado con normas éticas y legales.
Salas	Especialista civil	Que estos no tengan un fin comercial.
Wilder	Especialista civil	Que el estado lo tipifique

Anexo 5. Ficha de análisis documental

FICHA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL

Análisis de resolución de la Corte Superior de Justicia de Lima

Esquema de análisis de fuentes documentales: Análisis de casación

Casación: 4323 - 2010

Materia: Nulidad del Acto Jurídico

Demandante: Custodio Olsen Quispe Condori

Demandado: María Alicia Alfaro Dávila - PRANOR SRL

Órgano: 6 ° Sala Civil

Fecha: 07 de Octubre 2010

Presentación y formulación del caso

Este caso se trata sobre un pedido de nulidad de acto jurídico, una pareja recurrió a una realización de ovo donación y fecundación in vitro producto de este procedimiento nació una niña. Al pasar el tiempo dicha pareja se separó. Dicho padre ante tan hecho decide entablar una demanda de nulidad de actos jurídicos de un convenio de realización de fertilización in vitro y transferencia embrionaria este convenio fue suscrito por las partes, el padre de la menor además aduce que el recurrió a dicha técnica pero con la condición que los gametos sean de su pareja desconociendo totalmente que su pareja tenía problemas de infertilidad.

El recurso de Casación que es interpuesto por la Clínica de Fertilidad Asistida y Ginecología Concebir contra una sentencia de vista de la Sexta Sala Civil de la Corte Superior de Justicia de Lima la cual revoca la apelada que declaro infundada la demanda de nulidad del acto jurídico y reformando la declara fundada.

Los recurrentes alegaron que dicha sala Sexta Civil se equivoca al interpretar el artículo 7° de la Ley General de Salud al indicar que se prohibiría la ovo donación lo cual ellos aducen que si estaría permitida.

La Sala Civil declararía fundado el recurso de Casación ya que consideraría que la ovo donación no se encontraría legislada ante tal hecho esto no será un acto ilícito ni mucho menos un delito. A tal razón la técnica empleada sería legal y considero valido el acuerdo suscrito, además la Corte Suprema hace el reconocimiento que producto de dicha unión nació una menor la cual es sujeto de derechos a lo cual es debidamente protegida.

Argumentos del fallo

Argumenta que en la legislación a no estar expresamente legislada la ovo donación no constituye ningún delito ni ilícito alguno.

Además argumentan que el acuerdo que suscribieron las partes para la realización del procedimiento es válido, a su vez es válida la técnica que se empleó.

Se reconoce a la niña como sujeto de derecho y su protección como tal.

Distingue a la ovo donación como algo legal mientras que a la maternidad subrogada como no permitida.

Análisis crítico

La sala Civil Permanente hace una interpretación del artículo 7 de la Ley General de Salud sobre las técnicas de reproducción asistida en el caso en el cual se discute la facultad de la madre o la maternidad resultado de una ovo donación. En dicha sentencia carece de sustentos, pero a su vez también indica que la ovo donación es una técnica legalmente admitida.

La Corte suprema no hace una clara diferencia sobre la ovo donación y la maternidad subrogada y solo aplica el principio de reserva sobre la ovo donación. Indica que no es un procedimiento ilícito, lo toma como un vacío normativo jurisprudencial. El Tribunal sostiene que si bien este procedimiento

no se encuentra debidamente legislado su práctica no es ilegal, es decir todo lo que no está prohibido está permitido.

Si nos basamos en la argumentación que toma la Corte básicamente se puede decir que si usamos el mismo criterio que tomo respecto a la ovo donación podríamos partir que la maternidad subrogada también podría aplicarse válidamente.

Conclusión

A modo de conclusión se indica que dichas autoridades expresan la falta de una normativa que sea acorde y jurisprudencial y la denominan como un vacío.

En cierta medida está reconocida la falta de conocimiento existente y esto, no sobre el conocimiento de dichas técnicas, si no sobre la relación que tienen estas con el Derecho , se puede ver que terminan justificando la decisión protegiendo el interés superior del menor y esto no es suficiente como se puede ver claramente.

Además la ley general de salud en su artículo indica que se admite la fecundación heterologa, siempre cuando la madre gestante y la madre genética sean las mismas entonces lo que se resuelve en esta casación es contraria la norma.

Mediante esta casación se determina que la ovo donación no es un procedimiento ilícito si no un tema de vacío

FICHA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL

Análisis de resolución de la Corte Superior de Justicia de Lima

Esquema de análisis de fuentes documentales: análisis de sentencias

Casación: 5003-2007 Lima

Materia: Impugnación de Maternidad

Demandante: Mónica Cedelinda Oblitas Chicoma-(hijo) Olsen Fabricio Quispe Oblitas

Demandado: María Alicia Alfaro Dávila

Resolución:

Fecha: 11 Octubre 2007

Presentación y formulación del caso:

El caso es sobre Mónica Cedelinda Oblitas Chicoma la cual actúa en representación de su hijo y solicita la impugnación de reconocimiento de maternidad el cual fue efectuado por María Alicia Alfaro Dávila sobre una niña dicha menor fue concebida por a través de un vientre de alquiler siendo la portadora María Alicia Alfaro Dávila quien además no es la madre genética de dicha menor. El padre de la menor es esposo de Mónica Cedelinda Oblitas Chicoma el Sr. C.O.Q.C Además la fecundación se llevó a cabo gracias a una ovodonacion es decir el ovulo es de una mujer anónima y fue utilizado mediante la fecundación in vitro.

Este caso fue llevado a la Corte vía recurso de casación esto tras ser declarado en primera instancia improcedente, ya que se indica que la demandante carece de legitimación procesal al no poder demostrar la afectación sufrida, Ante tal hecho la Sala acepta el recurso indicando que se afecta el debido proceso además indica que no es preciso probar el daño o la afectación, aduciendo que lo que se busca es esclarecer la verdad biológica entre su medio hermano.

Cabe resaltar que la demanda no es madre biológica de la menor pero si fue pareja del demandante y fue inseminada artificialmente con el ovulo de una

mujer distinta y el espera de su pareja en ese entonces el Sr. C.O.Q.C esto sin su consentimiento, lograda la fecundación la gestación se culminó y producto de ello nació una niña. Dicha maternidad es impugnada por la actual esposa del Sr. C.O.Q.C. al sostener que es una maternidad presuntamente ilegal, el destino de la pequeña es una gran interrogante con quien debería estar ya que quien busco su gestación quien la llevo en el vientre no tiene un vínculo legal con la menor, quedando la menor legalmente vinculada con su padre biológico y con su medio hermano y con la esposa del padre biológico quien es responsable de la desvinculación de la menor con la mujer quien la acobijo en el su vientre y deseo su creación.

El caso llego a la Corte Suprema pero fue por un tema netamente procesal ya que solo se vio la legitimidad para obrar de la demandante. (El letrado no se pronunció por el tema de fondo).

Argumentos del fallo:

Fue declarado procedente por la causal de contravención de la normas las cuales garantizan un debido proceso esto argumentándose en el VI del título preliminar y 399 del Código Civil así como del artículo VII del Título Preliminar del Código Procesal Civil, pues dichos se encuentran legitimados para impugnar la maternidad extramatrimonial de los hermanos y solo basta con acreditar el interés legítimo, no siendo exigible acreditar daño o afectación conforme a la Sala de Familia, a criterio de la sala no basta que se acredite la condición de familia para impugnar dicha maternidad si no que habría que acreditar la afectación por un reconocimiento falso , enunciando además que esto último no es requisito por ley, según el artículo 399 del Código Civil , basta con acreditar el interés legítimo.

Análisis crítico

En la presente Casación dada se tuvo la oportunidad de abordar el tema de reproducción asistida ya que se trata de un caso que se vincula directamente con inseminación artificial y ovo donación, en la casación se enfoca a la

posibilidad u oportunidad que tiene una persona de poder impugnar un reconocimiento de un medio hermano esto alegando un interés legítimo moral, la casación de pronuncia en el sentido que una persona que este acreditado con un vínculo familiar medio hermano esto con el objetivo de poder impugnar el reconocimiento de la maternidad extramatrimonial. En la casación se enfoca en un tema de forma mas no de fondo

Conclusión

La Casación busco el interés superior del niño y Adolescente en el caso se encuentra un conflicto de derechos de los padres para ejercer su patria potestad y de la menor el derecho de tener una familia idónea, en el caso vemos como unos padres acordaron la creación de un ser para luego entregarlo a cambio de un beneficio económico.

El órgano no emite pronunciamiento sobre el reconocimiento de la menor contraviene con al artículo 7° de la ley General de Salud esto debido a que la demanda es decir la Sra. María Alicia Alfaro Dávila se ve privada de recurrir al tratamiento de su infertilidad y a usar las técnicas de reproducción asistida, es decir se ve afectado el ejercicio de su libertad reproductiva.

A modo de conclusión podemos decir que se tuvo la oportunidad de que el letrado pueda enfocarse en el tema de reproducción asistida, en nuestro ordenamiento jurídico la maternidad se determina por el hecho del parto y de su nacimiento correspondiente es decir madre es la que pare o la que gesta.

FICHA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL

Análisis de resolución de la Corte Superior de Justicia de Lima

Esquema de análisis de fuentes documentales: análisis de Casación

Casación: 00563 – 2011

Materia: Adopción de Menor

Demandante: Dina Felicitas Palomino Quicaño - Giovanni Sansone

Demandado: Paul Frank Palomino Cordero - Isabel Zenaida Castro Muñoz

Órgano: 2º Sala Especializada de Familia

Fecha: 06 de Diciembre 2011

Presentación y formulación del caso

En el presente caso la Corte Superior de Justicia resuelve el primer caso de vientre de alquiler en el país, esto se trata de un pareja que tenía el deseo de tener un hijo para lo cual acoraron con otra pareja el realizar una fecundación asistida para luego del proceso que este conlleva poder realizar una adopción esto a cambio de una retribución económica.

Tras el nacimiento la menor es inscrita con el nombre de la madre biológica y el conviviente de esta, a los nueve días de nacida dicha menor fue entregada a los esposos contratantes y estos a su vez interponen una demanda de adopción civil por excepción, ante tal hecho la pareja que fue contratada contesta la demanda y se allanan, luego se arrepienten. Es decir el conflicto se da cuándo ya habiendo recibido la retribución económica y entregado la menor los padres biológicos quienes en una primera instancia se allanaron ante la demanda de adopción.

Se determinó que es derecho del menor que fue engendrado mediante esta técnica de fecundación contar con el derecho de tener una familia que sea idónea y que esto prevalece sobre el derecho que pueda tener la madre biológica.

Argumentos del fallo .Primero que los padres biológicos con tan solo días de nacida la menor fue entregada a los padres pre adoptantes, de esta manera desentendiéndose de total responsabilidad como padres de la menor.

Según el reporte psicológico la menor se encuentra plenamente identificada con sus padres pre- adoptante.

La prueba de ADN que se le realizó a la menor en la primera instancia permitió determinar que el padre de la menor es el demandante de tal manera que dicha menor podrá gozar de la filiación paterna.

Además dicha sala toma en cuenta la actitud de los padres biológicos y evalúa la intención que tienen estos de concebir a un ser a cambio de una retribución económica pues estos en ningún momento demostraron tener deseos de ser padres de la menor si no solo fue creada para ellos con fines económicos.

Por todos aquellos argumentos es que la Sala Superior confirma dicha sentencia.

Se opta por favorecer el Derecho de la menor tener de una familia idónea.

Análisis crítico:

En el caso en concreto estuvieron involucrados los derechos fundamentales de la menor y se resolvió consagrando el artículo IX del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes.

Al resolverse el caso se valora la intención de los padres contratantes por ser padres a diferencia de los padres contratos que solo tuvieron la intención de obtener una retribución netamente económica.

Este tipo de fallos pueden ser de base para que se siga a futuro amparando este tipo de contratos con la misma excusa buscar el interés superior del niño y la voluntad de realizar un procedimiento procreativo.

Conclusión

En este caso se resuelve al apoyarse en la aplicación del interés superior del niño y el debido respeto de sus derechos se determinó que ya la niña debe tener el derecho de tener una familia la cual desde un primer momento mostró su deseo y voluntad a ser sus padres.

En este caso también se dejó de lado la oportunidad de hacer un pronunciamiento sobre este tipo de conflictos, día a día este tipo de prácticas van en aumento donde solo se busca la satisfacción de intereses netamente personales y volviendo la creación de seres humanos un mundo comercial.

FICHA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL

Análisis de resolución de la Corte Superior de Justicia de Lima

Esquema de análisis de fuentes documentales: análisis de sentencias

Expediente: 06374-2016-0-1801-JR-CI-05

Materia: Proceso de Amparo

Demandante: Francisco David Nieves Reyes y Otros

Demandado: Reniec

Resolución: 05

Fecha: 21 de Febrero del 2017

Presentación y formulación del caso:

El caso es sobre un Proceso de amparo iniciado por los conyugues conformados por Francisco David Nieves Reyes y Aurora Nancy Ballesteros Verau y la sociedad conyugal conformada por Faustor Cesar Lázaro Salecio y Evelyn Betzabe Rojas Urco, contra la Reniec el cual ordeno a la Reniec la inscripción como padres de familia a quienes contrataron he hicieron uso de la técnica de ovo donación para proseguir con el vientre de alquiler usando este método de reproducción asistida para lograr el fin de ser padres.

Estos padres interpusieron una demanda de amparo contra Reniec, dicha pareja intento en más de una oportunidad en convertirse en padres de forma natural a lo cual no obtuvieron éxito alguno , ante dicha situación optaron por acudir a una clínica y de esta manera poder emplear la maternidad subrogada pero además solicitando ovo donación es decir una donación de óvulos de una tercera mujer ya que los óvulos de la mujer estéril solicitante no tenían la maduración necesaria para llegar a completar el ciclo además de ello no podía anidar ovulo alguno en su útero.

Ante tal situación dicha pareja decide contratar a una mujer para que pueda llevar y ser portadora del embrión a desarrollarse en su cuerpo, cabe resaltar que el ovulo seria producto de una donación anónima el cual fue fertilizado con el espermatozoide de la pareja.

Cuando nacieron los menores el medico que entendió dicho trabajo de parto estableció la inscripción como madre a mujer que dio su vientre en alquiler y como padre al esposo contratante de dicho servicio dejando de lado a la esposa de este.

Argumentos del fallo:

Los argumentos de Quinto Juzgado Constitucional de Lima uno de ellos es que al encontrarse vinculados directamente el derecho a la identidad de los menores además de ello se basa en buscar en interés superior de niño, el libre desarrollo de la personalidad, a tener una familia.

Con respecto a los demandantes en los argumento de fallo indica que estos cuentan con derecho a su vida íntima y familiar y a sus derechos sexuales y reproductivos.

Además de acuerdo a la reproducción asistida el Juez se basó en lo que indico la Corte IDH las cuales manifiestan que no deben existir restricciones que sean desproporcionadas a su vez que estas mismas no sean desproporcionadas para las personas toman opciones sobre su salud reproductiva.

El juez se basó en el siguiente inciso 24 del artículo 2 de la Constitución Política del Perú: «Nadie está obligado a hacer lo que la ley no manda, ni impedido de hacer lo que ella no prohíbe».

A su vez en el artículo 7 de la Ley General de Salud, Ley Nº 26842 no prohíbe los contratos de subrogación materna; Entonces la sociedad conyugal conformada por los Sres. Nieves Reyes y Ballesteros Verau y la sociedad conyugal conformada por los Sres. Rojas Urco y Lázaro Salecio

Indica que no estaba impedida para realizar la celebración de un acuerdo privado de útero alquilado, el cual, por consiguiente, lo considero como válido.

Análisis crítico:

Se considera que la colaboración reproductiva por así llamarla genera siempre problemas ya que al intervenir un tercero y aportar carga genética distinta a la pareja o persona solicitante , en el caso se puede ver que intervienen hasta tres

mujeres la que dona los óvulos, la que realizo la gestación subrogada y la comitente.

La Ley General de Salud no faculta el uso de esta TERA, entonces, el «acuerdo privado de útero subrogado» tiene una finalidad ilícita y, por tanto, es nulo.

Conclusión

Se tuvo en cuenta el fin superior del niño además se debería determinar quiénes serían llamados los padres de los menores. Al respecto al existir un vacío legal en la cual no se prohíbe ni penaliza el uso de las técnicas de reproducción asistida y a su vez el juez determinó que no existe motivo para negarles la paternidad a la pareja de esposos que decidieron acudir al método de maternidad subrogada.

En el presente caso se puede ver que no se consideró el criterio que está establecido en el código civil artículo 409 que indica que la maternidad se establece por el parto o considerada como una presunción para determinar la maternidad. Además el poder judicial dio por valido este tipo de método de reproducción asistida.

Mediante esta sentencia se puede ver que la maternidad no siempre será determinada por el parto ya esta no es absoluta

FICHA DE ANÁLISIS DOCUMENTAL

Análisis de resolución de la Corte Superior de Justicia de Lima

Esquema de análisis de fuentes documentales: análisis de sentencias

Expediente: TRIBUNAL COLEGIADO DE FAMILIA N° 5 DE ROSARIO (Santa Fe)

- 27/05/2016 (Sentencia firme)

Materia: Familia “OTROS S-/ FILIACIÓN”.

Demandante: G G S y J G G

Demandado: Registro Único Provincial

Fecha: 11 de Marzo del 2015.

Presentación y formulación del caso:

El presente caso trata de una pareja de esposo que no podían tener hijos a lo cual decidieron acceder al método de reproducción asistida y así cumplir con sus deseos de tener familia por medio del método ICSI, la madre subrogada era una amiga de dicha pareja muy cercana al matrimonio además dicha mujer se encontraba casada y separada de hecho. Al nacer el menor, los padres que procrearon decidieron iniciar un proceso en el cual solicitaban la inscripción del nacimiento a su nombre. Aun no se había realizado la inscripción en el registro Civil y como evidencias se presentaron el acta de nacimiento del menor además, informe psicológico de la los padres biológicos y de la madre gestante, la prueba de ADN para demostrar que los padres comitentes eran los biológicos. La jueza interviniente entiende que resulta procedente acceder a la acción judicial entablada, valorando fundamentalmente la voluntad del matrimonio de convertirse en padres de la niña, la correspondencia biológica de la nacida respecto de los presentantes de acuerdo al informe de ADN. Esto sin duda afirma el principio que también recoge nuestra legislación actual en cuanto a la correspondencia de la realidad biológica y demás consideraciones formuladas en el decisorio, sin que refute a ello la circunstancia de que la subrogante estuviere casada y separada de hecho, en tanto y en cuanto ello debe relativizarse frente a lo señalado en el decisorio, a lo dispuesto por el artículo

243, segunda parte, del Código Civil y, en particular, en los considerandos de la sentencia. Adhiere con lo peticionado por la fiscal, en cuanto a que corresponde imponer a los peticionantes hacer conocer oportunamente a su hija su realidad gestacional. La magistrada resalta que se ha sostenido que si bien el concepto jurídico del interés superior del niño es indeterminado, no es menos cierto que el niño no estaría en este mundo de no haberse recurrido a la gestación por sustitución por parte de una o dos personas que desearon fervientemente su existencia; tanto lo quisieron, que no pudiendo hacerlo por otro método recurrieron a uno que implica dificultades de todo tipo

Argumentos del fallo:

El fundamento jurídico y jurisprudencial de la acción judicial se basó en el artículo 19 de la Constitución Nacional según el cual: "Ningún habitante de la Nación será obligado a hacer lo que no manda la ley, ni privado de lo que ella no prohíbe". En lo dispuesto por la Convención de los Derechos del Niño en su artículo 3°, artículo 7° inciso primero, artículo 8°, incisos 1 y 2, referidos a los derechos del niño a su identidad y la obligación de los Estados Partes a prestar la asistencia y protección apropiadas para restablecer rápidamente su identidad. También en el Pacto de San José de Costa Rica, artículo 17°, inciso 1° y 5°, y artículo 19 donde se señala que "la familia es el elemento natural y fundamental de la sociedad y debe ser protegida por la sociedad y el Estado", que "la ley debe reconocer iguales derechos tanto a los hijos nacidos fuera de matrimonio como a los nacidos dentro del mismo", y que "todo niño tiene derecho a las medidas de protección que su condición de menor requieren por parte de su familia, de la sociedad y del Estado", respectivamente. Según el artículo 75, inciso 22 de nuestra Constitución Nacional, estos tratados internacionales tienen supremacía supra legal

Análisis crítico:

En el caso en concreto se puede ver la maternidad subrogada de manera altruista sin ningún propósito económico sino con un fin solidario, a lo cual se debe tomar en cuenta siendo así que esta práctica es una alternativa para las personas que padezcan algún tipo de infertilidad o que no cuente con recursos suficientes, se considera a bien que el elemento más relevante en la

determinación de la filiación de aquellos niños nacidos mediante técnicas de reproducción asistida, es la voluntad de quienes participaron en el proceso de aquel que naciera. Por otra parte, hace mención a fallos recientes, que con distintos matices expusieron esta cuestión, dando cuenta por lo demás que, aún sin contar con una ley que admita el procedimiento, se han registrado casos o, en su defecto, se ha requerido la inscripción en este país de nacimientos acontecidos en el exterior en los que se utilizó esta técnica. Finalmente, los argumentos dan la pauta de que se trata de una realidad que, aun cuando no está legislada, en este caso, merece una respuesta, teniendo en cuenta la jurisprudencia en ausencia de ley que la legisle, y la inexistencia de ley que la prohíba

Conclusión

El caso descrito puede tomarse como un ejemplo ideal de que la maternidad debería tener fines altruistas, donde la mujer portadora demuestre tener un vínculo cercano con la pareja además contar con perfiles psicológicos de los intervinientes y asesoramiento jurídico la pareja comitente como a la madre subrogada.

Anexo 6. Evidencias de la investigación.



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

INSTRUMENTO 2

Guía de entrevista

Título de la investigación: "IMPLICANCIAS DE LA FALTA DE RESPALDO LEGAL EN LA MATERNIDAD SUBROGADA EN LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA"

Entrevistado: Raúl Felipe Salazar

Cargo / profesión / grado académico: ESP. Legal

Institución donde labora: Toder Judicial - 5to J. Constitucional

OBJETIVO GENERAL: Determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la corte suprema de justicia.

1. ¿Considera usted que realmente existe un vacío en nuestra legislación en relación a maternidad subrogada? ¿Por qué?

Efectivamente en el Perú hay un vacío legal en cuanto al vientre en alquiler, el Perú no cuenta con una ley nacional bien definida en materia de reproducción asistida y su aplicación, a diferencia de otros países donde existen leyes sobre este tema, por cuanto nos encontramos retrasados con este tema y que ninguna autoridad se preocupa por la reproducción asistida. Solamente se preocuparon en el tema de adopciones, tan pobre es nuestra legislación que solamente contamos con la ley general de salud en un solo artículo que es el artículo n° 7.

2. ¿Cuáles considera que son las principales implicancias del vacío legal en relación a la maternidad subrogada?

1º Por cuanto las autoridades nunca se preocuparon sobre este tema.

2º La principal implicancia es que las clínicas o instituciones llevan adelante la reproducción asistida por alta suma de dinero sin que sea regulado por una ley.



OBJETIVO ESPECÍFICO 1: Analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada.

3. ¿Considera usted que los más beneficiados con este vacío legal son las instituciones que realizan estos procedimientos?

Si efectivamente por cuanto las personas que quieren tener un hijo tienen que recurrir a un clínica o a una institución para los efectos de poder tener un descendientes o hijo así mismo de este tema se aprovechan las personas que alquilan su vientre con la finalidad de obtener ganancias, naciendo aparecer como gratuito.

4. ¿Considera usted que es factible una norma especial que regule las técnicas de reproducción asistida?

Si es factible toda vez que con ello se regularía la gestación subrogada o gestación por sustitución, ya que es un vacío legal que no se encuentra regulada por ninguna ley ni condenada por el código penal.

OBJETIVO ESPECÍFICO 2: Establecer la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada

5. ¿Considera que es suficiente buscar el interés superior del niño para darle una solución a este problema legal?

No considero que el interés es de las personas que no pueden tener hijos por lo que luego de recurrir a la gestación subrogada viene el interés superior del menor cada vez que los padres desearían a ejercer la patria potestad, tenencia, le otorgar una mejor posición para ser considerada como hijos, preservando su personalidad.

6. ¿Considera usted que la maternidad subrogada afecta la dignidad de la mujer, así como los derechos del concebido?

No afecta ningún derecho por cuanto nuestra legislación no prohíbe la gestación subrogada así mismo el código penal no castiga a las madres gestantes y menos al niño, toda vez que muchas veces el niño no conoce a la persona que lo procreó mediante el uso de técnicas de reproducción asistida.



OBJETIVO ESPECÍFICO 3: *Evaluar la legislación internacional y las normas de bioética regula la Fecundación in vitro y la maternidad subrogada Argentina, Colombia, Suecia, España, México, Francia, Alemania, la india y China.*

7. ¿Conoce usted alguna norma internacional que regule la fecundación in vitro y la maternidad subrogada?

si conozco la de España, que es regulada por la ley 14/2006 de fecha 26 de mayo del 2006.

8. ¿Considera usted si se otorgaría una ley que prohíba la maternidad subrogada en el Perú, incrementaría un posible mercado Negro en relación a maternidad subrogada?

Si efectivamente, toda vez que de no regularse la reproducción asistida se crearía un mercado negro por cuanto hay muchas familias que no pueden tener hijos buscarían clínicas o instituciones que se dedican a este tema en forma clandestina y por ende creando un mercado negro.

Objetivo específico 4: *Determinar si está establecido legalmente si mujer tiene derecho a decidir dar en alquiler su vientre a cambio de una retribución económica y/o algún otro beneficio.*

9. ¿Considera usted que es legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio? ¿Además cree usted que la maternidad subrogada debe estar tipificada como delito en el Código Penal?

Si, por cuanto toda reproducción asistida en la mujer que alquila su vientre debe ser gratuita por lo que no debe ser penado en el código penal.



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

10. ¿Cuál considera usted que debería ser la regulación adecuada a las Técnica de reproducción asistida de tal manera que estos no tengan un fin mercantilizador?

Que la reproducción asistida en el Perú debe llevarla
acabo los hospitales nacionales para evitar el
mercantilismo y la gestante debe de efectuarlo en for-
ma gratuita regulado por una ley.

Raúl Taipe Salazar

Nombres y apellidos

DNI N° 06933564

Teléfono: 996419507

PODER JUDICIAL

RAUL H. TAIPE SALAZAR
Especialista Legal - 5º Juzgado Constitucional
Módulo Corporativo H - 20
Corte Superior de Justicia de Lima



INSTRUMENTO 2

Guía de entrevista

Título de la investigación: "IMPLICANCIAS DE LA FALTA DE RESPALDO LEGAL EN LA MATERNIDAD SUBROGADA EN LA SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA"

Entrevistado: AUGUSTO RAMOS MORA
Cargo / profesión / grado académico: MAESTRO EN DERECHO CIVIL
Institución donde labora: PODER JUDICIAL

OBJETIVO GENERAL: Determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la corte superior de justicia de Lima.

1. ¿Considera usted que realmente existe un vacío en nuestra legislación en relación a maternidad subrogada? ¿Por qué?

Si.
Considero que la maternidad subrogada no está permitida ni prohibida en el Perú ya que nuestro Código Penal no la ha regulado expresamente.

No obstante, debe tenerse en cuenta que ante la ocurrencia de casos o hechos de maternidad subrogada en el Perú esta incertidumbre es asumida por la jurisprudencia, derecho comparado y principios que garantizan el interés del niño.

2. ¿Cuáles considera que son las principales implicancias del vacío legal en relación a la maternidad subrogada?

Una que se practique y otra que al no estar expresamente reguladas se acuda a otro país.

Una y otra opción implica también el abuso y provecho malicioso de instituciones privadas como personas naturales.



OBJETIVO ESPECÍFICO 1: Analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada.

3. ¿Considera usted que los más beneficiados con este vacío legal son las instituciones que realizan estos procedimientos?

Si, pues aprovechan la zozobra de muchas personas al encontrarse desprotegidas, y, por otro lado, es beneficioso para personas que están limitadas a concebir.

4. ¿Considera usted que es factible una norma especial que regule las técnicas de reproducción asistida?

Claro, a efecto de evitar consecuencias negativas y fines lucrativos.

OBJETIVO ESPECÍFICO 2: Establecer la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada

5. ¿Considera que es suficiente buscar el interés superior del niño para darle una solución a este problema legal?

No es suficiente, solo es el aspecto primordial que se garantiza de acuerdo a lo previsto en la Carta Magna, pero no da solución al caso.

6. ¿Considera usted que la maternidad subrogada afecta la dignidad de la mujer, así como los derechos del concebido?

Considero que si afecta la dignidad de la mujer ya que es objeto de comercio y además de la evidente desigualdad o discriminación, pues generalmente se acude a una madre de escasos recursos económicos.



OBJETIVO ESPECÍFICO 3: Evaluar la legislación internacional y las normas de bioética regula la Fecundación in vitro y la maternidad subrogada Argentina, Colombia, Suecia, España, México, Francia, Alemania, la india y China.

7. ¿Conoce usted alguna norma internacional que regule la fecundación in vitro y la maternidad subrogada?

Norma es específica no, pero hay países que se están regulando de distintas formas como en Rusia, Ucrania, Estados Unidos, España, etc.

8. ¿Considera usted si se otorgaría una ley que prohíba la maternidad subrogada en el Perú, incrementaría un posible mercado Negro en relación a maternidad subrogada?

No incrementaría, se limitaría lo cual no implica que desaparezcan las prácticas en el Perú, pues seguimos que muchas mujeres salen al extranjero para concebir.

Objetivo específico 4: Determinar si está establecido legalmente si mujer tiene derecho a decidir dar en alquiler su vientre a cambio de una retribución económica y/o algún otro beneficio.

9. ¿Considera usted que es legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio? ¿Además cree usted que la maternidad subrogada debe estar tipificada como delito en el Código Penal?

No es legal, por discriminación y vulneración de derechos humanos, el caso, principalmente.

Tendría que analizar el Tipo penal.



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

10. ¿Cuál considera usted que debería ser la regulación adecuada a las Técnica de reproducción asistida de tal manera que estos no tengan un fin mercantilizador?

Aun no he analizado tal supuesto, sería
preliminar, requiere de un estudio social, psicológico
económico y moral.

PODER JUDICIAL


ALCIDES RAMOS MORÁN
RELATOR
Primera Sala Civil
PSE EJECUTOR DE JUSTICIA DE

Nombres y apellidos

DNI N° 21843083

Teléfono: 936878741



INSTRUMENTO 3

Guía de entrevista Médicos Especialistas – Tec. Médicos

Título de la investigación: **"IMPLICANCIAS DE LA FALTA DE RESPALDO LEGAL EN LA MATERNIDAD SUBROGADA EN LA CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE LIMA 2017"**

Entrevistado: JOHN ISSAIAS ATOCHE ZAPATA

Cargo / profesión / grado académico: TECNOLOGO MEDICO

Institución donde labora: DIAGNOSTICA PERUANA

Objetivo general: Determinar las implicancias de la falta de respaldo legal en la maternidad subrogada en la corte superior de justicia de lima 2017

1. ¿Considera como un ser vivo a un embrión? ¿Por qué?

SI, DEBIDO A QUE ES UN SER CAPAZ DE CRECER, POSTERIORMENTE LLEGAR A COMPLETAR SU DESARROLLO HASTA CONVERTIRSE EN UN PRODUCTO NEONATO. SIENDO UN EMBRION SE ALIMENTA, REACCIONA ANTE DAÑO EXTERNO ES UN CONJUNTO DE CELULAS CON UN MATERIAL GENETICO DISTINTO AL DE LA MADRE QUE LO CONTIENE EN SU UTERO, POR LO QUE NO PODEMOS CONSIDERARLO

2. Considera usted que ese embrión tiene derechos ¿Por qué?

ALGO PROPIO DE LA MADRE.
SI, SI SE TOMA A LA VIDA COMO UN DERECHO O COMO UN VALOR SUPREMO, DEBERIA CONSIDERAR TAMBIEN APLICABLE ESTE DERECHO AL EMBRION.

3. ¿Considera usted que se puede hablar del delito de aborto en el laboratorio cuando se desecha algún ovulo fecundado en función de su malformación genética? ¿en qué casos se destruiría un embrión?

NO, EL BIENESTAR DE LOS PADRES Y DEL FUTURO SER HUMANO NO PUEDE SACRIFICARSE POR MANTENER LA VIDA AL NUEVO SER, QUE ESTA EN MANOS DE LOS PADRES. POR LO GENERAL UN EMBRION QUE PRESENTA ALTERACIONES GENETICAS VIVE POCO TIEMPO ANTES DE NACER.

Objetivo específico 1: Analizar las limitaciones que tiene el Art 7 de la Ley General de Salud en la maternidad subrogada



4. ¿Considera usted que existen efectos secundarios sobre la vida de las personas producto de una fertilización in vitro, tales como tendencia a las enfermedades?
- LOS NIÑOS PROBETA, DE ACUERDO A LA INFORMACIÓN CIENTÍFICA EXISTE DISCREPANCIA EN CUANTO EL TIEMPO DE ESPERATIVA DE VIDA Y DISPOSICIÓN A ENFERMEDADES. CONSIDERO QUE LOS EFECTOS SECUNDARIOS SON MÍNIMOS AL COMPARAR CON LA POBLACIÓN DE NO CONCEBIDOS EN VITRO.
5. ¿Considera usted que las técnicas de reproducción asistida afectan a la vida y la dignidad de la persona?
- SI, ACTUALMENTE LA VIDA HA PERDIDO VISIÓN AL PUNTO QUE AHORA TIENE UN PRECIO PARA SER CREADA Y SER CUIDADA. OPINO QUE SE HA METIDO A GUARAR O ACORTAR LOS PROCESOS DE ADOLESCENCIA.

Objetivo específico 2: Establecer la protección que otorga el código de niños y adolescentes con respecto a la maternidad subrogada

6. ¿Considera usted que es correcto considerar a un embrión como persona desde su concepción?
- ACTUALMENTE EXISTE FORMAS DE EVITAR LA CONCEPCIÓN (UNIÓN ESPERMA + OVULO) POR LO QUE UN EMBRION DEBE SER CONSIDERADO COMO PERSONA.
7. ¿Considera usted que es más importante lograr la creación de un ser humano, que las pérdidas de embriones existentes para el logro de ello?
- NO, PERO PARA UNA EFECTIVIDAD SE DEBE SEGUIR UN PROCEDIMIENTO QUE INCLUYE DESTACAR EMBRIONES. ESTO DEBERÍA SER EVALUADO POR UN COMITÉ DE ÉTICA.

Objetivo específico 3: Evaluar la legislación internacional y las normas de bioética regula la Fecundación in vitro y la maternidad subrogada Argentina, Colombia, Suecia, España, México, Francia, Alemania, la India y China.



8. ¿Conoce usted alguna norma internacional que norme los procedimientos de fertilización in vitro?

NO, PERO EN ARGENTINA Y ESPAÑA SE REGULA A TRAVÉS DE PROCEDIMIENTOS PROPIOS.

9. ¿El colegio de biólogos del Perú cuentan con algún código de ética que garantice que respeten la vida en la realización de la fecundación in vitro?

NO

Objetivo específico 4: Determinar si está establecido legalmente si mujer tiene derecho a decidir dar en alquiler su vientre a cambio de una retribución económica y/o algún otro beneficio.

10. ¿Considera usted que es legal que la mujer alquile o rente su vientre como un negocio?

NO, DEBIDO A QUE ESTO ES NEGOCIAR CON VIDAS HUMANAS DE POR MEDIO. POR OTRO LADO LA MUJER ESTARIA HACIENDO USO DE SU CUERPO PARA OBTENER BENEFICIO ECONOMICO

11. ¿Considera usted que la adopción es una posible solución a este problema?

SI

LIC. JOHN ISSAIAS ATOCHE ZAPATA
TECNOLOGO MEDICO
C.T.M.P. N° 7286

Nombres y apellidos

DNI N° 43066915

Teléfono: 963-764-973

Anexo 7. Galería Fotográfica.





